Uebersichtstafeln

zur

Repetition

des

römischen und Pandektenrechts.

Erlangen.

Verlag von Andreas Deichert.

1883.

Uebersichtstafeln

zur

Repetition

des

römischen und Pandektenrechts.

Erlangen.

Verlag von Andreas Deichert.

1883.

Druck von E. Th. Jacob in Erlangen.

Vorbemerkung.

Die vorliegenden Uebersichtstafeln sollen lediglich einen zweckmäßigen Anhalt für die Repetition des römischen und Pandektenrechtes gewähren und durch ihre äußere formale Anordnung des Stoffes dem Gedächtniß zu Hilfe kommen. Die kurzen Definitionen und Stichworte, sowie die Gliederung des Stoffes überheben den Lernenden der eignen Arbeit nicht, sie werden vielmehr, wenn sich der Verfasser nicht täuscht, die Aufmerksamkeit des Repetierenden auf das Wesentliche und Unerläßliche zu lenken, zu eignem Nachdenken, zur Benützung der allgemeinen Literatur und zu weiterer Vervollständigung durch eigne Notizen und Erläuterungen anzuregen geeignet sein. Diese Anregung zu einer gewissen Selbstthätigkeit zu gewähren, sind die sogen. Repetitorien mit ihrer erschrecklichen Verflachung und die Fragebücher mit ihrer ermüdenden Geschmacklosigkeit sicherlich die ungeeignetsten Mittel. Mögen die Uebersichtstafeln dem Bedürfnisse gerade in diesem Sinne wenigstens zum Teil gerecht werden!

[Begriff der Rechtsquelle. Die verschiedenen geschicht=

A. Des römischen Rechtes von der Gründung der Stadt bis zum Tode Justinian's (565 p. Chr.).

I. Periode.

(Königtum, Republik bis zum Anfange des 6. Jahrhunderts d. Stadt). — Lex Aebutia praetor, peregrinus (512).

A. Jus civile.

a) **Leges und Quellen mit vis legis** (jus civile).

1) Leges regiae curiatae: Gesetzesvorschlag (ferre) des Königs und Zustimmung der comitia curiata (jus Papirianum s. 3.) — Ueberlieferung.

2) Leges der Republik. [**Entstehung**: promulgatio und Vorberatung in den conciones — rogatio in den Comitien — leges consulares, tribuniciae — lex satura, lex Caecilia Didia v. 656. — Abstimmung, leges tabellariae, lex Gabinia v. 615, Papiria 623. — U.R., A.L., — Publikation und Gesetzeskraft — sanctio, sacer esto, lex sacrata, lex perfecta, lex imperfecta, minus quam perfecta — plus quam perfecta. — **Populiscita**, leges centuriatae, Servianische Centurienverfassung, centuria praerogativa, auctoritas patrum (Lex Publilia Philonis v. 415. L. Maenia v. 467.) — **Plebiscita** — Gleichstellung der populiscita und plebiscita, L. Valeria Horatia v. 305, Publ. Philonis v. 415, Hortensia v. 467.] [**Ueberlieferung**: Lex duodecim tabularum, Lex Terentilia Arsae v. 293, Lex Publilia Voleronis v. 283 — die beiden Decemvirate 303, 304 — lex centuriata — Publikation — Inhalt — Interpretatio, jus Flavianum, Anfänge der weltlichen Rechtswissenschaft (Tib. Coruncanius) — Tripertita d. Sextus Aelius Paetus od. jus Aelianum — M'. Manilius, M. Junius Brutus].

3) Gewohnheitsrecht (mos ac consuetudo) — jus Papirianum.

b) **Jus honorarium. Magistratsrecht.** [jus edicendi im Allgemeinen und im Privatrecht, praetor urbanus seit 388, praetor peregrinus seit 512 — Bedeutung dieser Quelle (adjuvandi juris civilis gratia), vgl. II. u. III. Periode].

B. Jus gentium (vergl. II. u. III. Periode).

II. Periode

vom Anfang des 6. Jahrh. bis zum Verfalle der Republik (Aufkommen des jus gentium neben dem jus civile).

und

III. Periode

vom Verfalle der Republik bis zum Ende des 3. Jahrh. (Eindringen des jus gentium in das jus civile).

A. Jus civile.

a) **Leges und Quellen mit vis legis.**

1) Leges im republikan. Sinne bis auf Claudius [l. l. Corneliae, leges Juliae judiciariae, l. l. Juliae de ambitu, peculatu, adulteriis, l. Julia et Papia Poppoea, Aelia Sentia, Fufia Caninia, Julia vicesimaria, Quinctia de aquaeductibus, Petronia, l. Rubria, l. Julia municipalis. l. Junia Norbana, l. Junia Velleja, Claudia. — Ueberlieferung].

2) Senatus consulta bis in das 3. Jahrhundert [patrum auctoritas — Entstehung: oratio in senatu habita (jus relationis), epistola in senatu recitata — Name (Antragsteller, Consuln des Jahres, Veranlassung) — Ueberlieferung].

B. Des römischen Rechtes bei den Germanen seit 476.

[Princip der Personalität im Gegensatz zu dem der Territorialität.]

a) **Lex Romana Visigothorum** od. Breviarium Alaricianum (Constitutiones, epitome Gaji, Excerpte aus recept. sent. Pauli, Excerpt aus Papin. respons. lib. 1.) — Interpretatio. 506.

b) **Lex Romana Burgundionum** od. Papianus 506—534.

c) **Edictum Theoderici** für Ostgothen und Römer 506—526.

d) **Lex Romana Curiensis** (Utinensis). Anfang des 9. Jahrhunderts.

quellen

lichen Entwicklungsphasen des röm. Rechts.]

C. Des Byzantinischen Rechtes seit Justinian's Tod 565.

[Das legislatorische Bedürfniß.]

a) **Paraphrasen** [der Institutionen von Theophilus, der Digesten von Theophilus, Dorotheus, Stephanus, Julianus, des Codex von Thalelaeus].

b) **Auszüge** aus den Novellen, epitome Juliani.

c) **Officielle Bearbeitungen, Compendien** [ἐκλογὴ τῶν νόμων von Leo dem Isaurier 740, πρόχειρος νόμος von Basilius Macedo 878, τὰ βασιλικὰ νόμιμα von Basilius Macedo und Leo Philosophus 886 (eine Verarbeitung des genannten Justinianeischen Rechtes in 60 libri, ἑξακοντάβιβλον, Basiliken, Scholien) ἑξάβιβλος von Harmenopul v. 1345 in 6 libri.

d) **Bedeutung für die Kenntniß des röm. Rechts**: Textkritik, Interpretation.

D. Des Pandektenrechts.

A. Begriff des Pandektenrechtes (gemeinen Rechtes).

P.-R. ist das römisch-justinianische Privatrecht, wie es in dem sogen. corpus juris civilis enthalten, von den Glossatoren glossiert, durch das kanonische Recht, das einheimisch deutsche Reichs-Gesetzes- und Gewohnheitsrecht modificiert als gemeines subsidiäres Recht in Deutschland recipiert ist und Geltung hat.
(Woher der Name Pandektenrecht?)

B. Die Quellen des Pandektenrechtes.

Römisches Recht.

a) Die Redaction und Gesetzgebung Justinians. (corpus juris civilis) vgl. A, IV. P, B.

1) **Institutionen** (533) [4 libri, tituli und §§. — Entstehung der J. (Gajus). Ueberlieferung, Glossierung.]

2) **Pandekten** (**Digesta**) (533) [50 libri, tituli, leges und §§. — Entstehung, leges geminatae, fugitivae s. erraticae, emblemata Triboniani. — Ueberlieferung, lectio Pisana s. Florentina (index Florentinus) — vulgata (dig. vetus, novum, infortiatum) — Haloandrina. Glossierung (libri terribiles).]

3) **Codex repetit. prael.** od. novus. (534). [12 libri, tituli leges s. constitutiones und §§. Entstehung, Ueberlieferung (leges restitutae. authenticae Fridericianae — authenthicae). — Glossierung].

4) **Novellae** sc. **leges** (νεαραὶ διατάξεις) von 534—565.[9 collationes, tituli, novellae, capita u. §§. Ueberlieferung (3 Sammlungen: Authenticum, index reginae, Epitome Juliani)].

b) Bedeutung des sonstigen röm. Rechtes. — Vorjustinian. R. — nachjustinian. Recht.

c) **Libri feudorum** (decima collatio novellarum.) Entstehung. Inhalt.

Kanonisches Recht.

a) **Die Redaktion und Gesetzgebung im corpus juris canonici clausum.** — [jus canonicum und jus ecclesiasticum. — Form der kanonischen Rechtssätze (canones, decretales). — Behandlung durch die Glossatoren (Dekretisten)].

1) **Decretum Gratiani** (concordia discordantium canonum.) circa 1130 Entstehung (Gratian zu Bologna, dicta Gratiani, Paucapalea).
3 Theile:
1) 101 distinctiones.
2) 36 causae (qu. 3. c. 33 tractat. de poenit. m. 7. dist.)
3) 5 distinctiones de consecratione.

2) **Decretalen Gregor's** IX.1234(liber extra)5 libri, tituli, capita. (judex, judicium, clerus, sponsalia, crimen. (Raimund a Pennaforte).

3) **Decretalen v. Bonifaz** VIII. 1298. (liber sextus) 5 libri, tituli, capita (judex etc.).

4) **Decretalen v. Clemens** V. 1313 (Clementinae) 5 libri, tituli, capita (judex, judicium etc.).

b) **Die nicht recipierten kanon. Rechtssammlungen.**

1) extravagantes Johannis XXII. (1316—1324).

2) extravagantes communes (bis Sixtus V.)

c) **Das Concilium Tridentinum.**

Deutsches Recht.

a) **Das deutsche Gewohnheitsrecht** (Praxis).

b) **Die Gesetze des ehemaligen deutschen Reiches** (Reichsschlüsse, Reichsabschiede, Reichsordnungen), JRA. v. 1654. RPO. v. 1530, 1532, 1548, 1577 (Vormundschaft). NO. 1512 (Testamente). PGO. 1532. KGO. 1555.

A. Des römischen Rechtes von der Gründung der Stadt bis zum Tode Justinian's (565 p. Chr.).	B. Des römischen Rechtes bei den Germanen seit 475.

3) **Constitutiones principum** (später leges) — lex de imperio — consilium auditorium principis — Arten (edicta — mandata — decreta, sententiae — leges datae (l. l. Salpensana et Malacitana) — rescripta auf preces oder relatio und consultatio in Form der subscriptio, adnotatio oder per epistolam oder per sanctionem pragmaticam) — formae a praefectis praetorio et urbi datae. — Ueberlieferung s. IV. P. A., b u. B, b.

4) **Responsa prudentium:** die Rechtswissenschaft bis Augustus (Q. Mucius Scaevola). — Die Jurisprudenz als Rechtsquelle seit Augustus (jus respondendi, juris conditores, Bestimmung Hadrian's, Form der responsa — die Juristen im auditorio principis, als praefecti praetorio. — Character der wissenschaftlichen Literatur: Kommentare ad leg. XII. tab., ad edictum — Systeme — Monographieen — casuistische Schriften, responsa, quaestiones). —

Die einzelnen bedeutendsten Juristen

α) bis auf Augustus.
Q. Mucius Scaevola, Servius Sulpicius, Aulus Ofilius — 7. u. 8. Jahrh.

β) Die Schuljuristen.

γ) Schule der Sabinianer, Cassianer
C. Atejus Capito, Masur. Sabinus, C. Cassius Longinus — 1. Jahrh.
Salvius Julianus, Sext. Pompus, Gajus — 2. Jahrh.

δ) Schule der Proculianer, Pegasianer
M. Antistius Labeo, Proculus, Pegasus, Iuventius Celsus — 1. Jahrh.

ε) Juristen außer den Schulen.
L. Ulp. Marcellus, Q. Cervidius Scaevola — 2. Jahrh.
Papinianus, Ulpianus, Paulus, Modestinus — 3. Jahrh.

Ueberlieferung in Excerpten (vgl. IV. Periode) und Citaten und Originalen (Institutionen des Gajus, 1816 von Niebuhr zu Verona gefunden) — fragmentum de jure fisci — Ulpian's liber singularis regularum im Fragment — Pauli receptae sententiae).

5) Gewohnheitsrecht.

b) **Magistratsrecht, jus honorarium, edicta magistratuum,** seit der Lex Aebutia bis Ende des 1. Jahrhunderts v. Chr. [corrigendi und supplendi juris civilis gratia — actio, exceptio, interdictum, missio, — Arten der edicta (**edicta urbica des praetor peregrinus und urbanus und der aediles curules** (seit 387), edictum annuum, album praetoris, rubricae, edictum perpetuum: edictum repentinum, Lex Cornelia von 687, edictum tralaticium, novum, novae clausulae) — **edictum provinciale des proconsul und praeses provinciae und der quaestores** — edictum perpetuum Hadrian's, Salvius Julianus). — Ueberlieferung: Citate.]

B. Jus gentium.

Begriff des jus gentium — Eintritt in das römische Recht durch Gewohnheitsrecht, Jurisprudenz, magistratische Jurisdiktion. — Einfluß des jus gentium (bona fides, aequitas, Grundsätze des Handelsverkehrs). — Gegensatz des jus gentium gegen das jus civile populi Romani und andrer civitates peregrinorum.

IV. Periode

vom Ende des 3. Jahrhunderts bis zum Tode Justinian's (565).

A. Bis auf Justinian (527).

a) **Constitutiones principum, leges** [Geltung: Gesetze von Arcadius von 398, Valentinian III.

Quellen

C. Des Byzantinischen Rechtes seit Justinian's Tod 565.	D. Des Pandektenrechts.

C. Die Reception und ihre Wirkung (13. Jahrh. bis zur 2. Hälfte des 16. Jahrh.)

a) **Gründe der Reception.** [Justinianeisches Recht als deutsches Kaiserrecht (auth. Fridericianae) — Verordn. von 1342. — Bologneser Rechtsschule und -Studium, Populäre Literatur, Schule der Praktiker, ecclesia vivit lege romana. Zustand des deutschen Rechts. — RKGO von 1495. — Ersetzung der Schöffen durch Beamtengerichte].

b) **Form der Reception** (Gewohnheitsrecht).

c) **Umfang der Reception.** [Complexualtheorie (in complexu.) — Theorie der Einzelreception (fundata intentio) — Subsidiarität — nicht recipierte Institute (Sclavenrecht). — Quidquid non agnoscit glossa etc.]

D. Geltung der Quellen des P.R.

a) **Rangverhältniß untereinander** (jus posterior derogat priori).

1) Einheim. deutsches Recht.
2) Kanon. Recht (die jüngere Sammlung geht der älteren vor.).
3) Röm. Recht (die Novellen derogieren dem Codex, Pandekt. u. Institutionen, diese drei sind ein Ganzes. Die jüngere novella geht der älteren vor. — Antinomieen).

b) **Stellung zum Partikularrecht:** Stadtrecht bricht Landrecht, Landrecht bricht gemeines Recht (subsidiär gemeines Recht).

c) **Stellung zum neuen Reichsrecht** (absolut gemeines Recht): Reichsrecht bricht Stadtrecht, Stadtrecht bricht Landrecht, Landrecht bricht gemeines recipiertes Recht.

E. Das Pand.-Recht und die Codificationen (Begriff).

a) **Unschädliche Codificationen**: die Stadtrechte und Landrechte außer denen unter b. (Cod. Max. Bavaric. civil. 1756).

b) **Ausschließende Codificationen** (Pr.ALR. v. 1794. OeBGB. v. 1811. Cod. civ. v. 1804, 1807. BLR. v. 1809. SBGB. v. 1863).

F. Das geographische Gebiet des gemeinen Rechtes und der Codificationen in Bayern und Preußen.

a) **Preußen:** α) gemeines rec. Recht (Neuvorpommern, Rügen, Ehrenbreitenstein, Hohenzollern-Hechingen und Sigmaringen, Annektionen v. 1866). β) französisches Recht (linkes Rheinufer, Großherzogthum Berg (App.-Ger.-Bez. Köln). γ) ALR.

b) **Bayern:** α) französ. Recht (Pfalz). β) ALR. (Ansbach und Baireuth). γ) OeBGB. (Amt Redwitz). δ) gem. recipiert. Recht.

G. Rechtsschulen.

a) **Glossatoren zu Bologna** [12. und 13. Jahrh. Methode (Exegese, summae, quaestiones casus). — Legisten und Dekretisten, — Irnerius (1100) — Bulgarus, Martinus, Jacobus, Hugo (quatuor doctores) — Rogerius, Azo († nach 1220), Accursius († 1260) (glossa ordinaria) — quidquid non agnoscit glossa, nec agnoscit curia.].

b) **Die Postglossatoren,** Commentatoren, Consiliatoren 2c. 13., 14. u. 15. Jahrh. — Methode (Exegese der Glosse u. dogm. Darstellungen nach der Legalordnung). — Einwirkung auf die Praxis — Odofredus († 1265), Durantis, Bartolus, Baldus, Paulus Castrensis († 1441).

c) **Vom 16. Jahrhundert bis in die Mitte des 17. Jahrhunderts.**

1) Die französ. Schule [16. Jahrh. Connanus, Duarenus, Contius, Gebr. Gothofred, Cujacius († 1590), Donellus († 1591), Methode: Exegese, dogmat. Darstellung nach der Legalordnung, Systeme].

A. Des römischen Rechtes von der Gründung der Stadt bis zum Tode Justinian's (565 p. Chr.).	B. Des Byzantinischen Rechtes seit Justinian's Tod 565.
von 426 und Justinian bezüglich der decreta und rescripta — Geltung in beiden Reichshälften — Entstehung der allgemeinen Gesetze. — Ueberlieferung: Codex Gregorianus (300), Hermogenianus (400), Theodosianus (438), Novellae Theodosianae et Posttheodosianae, die Sirmondi'schen Constitutionen (Constantin's und aus dem 4. Jahrh.)]. b) **Das jus vetus als Gehalt der juristischen Schriften der vorigen Periode** [und des Hermogenian, Arcadius Charisius und Innocentius aus dieser Periode — Rechtsstudium — Practische Anwendung: **Citiergesetze** von 321, 327, besonders von **426** (Valentinian's III.) — Ueberlieferung durch juristische Werke: Vaticana fragmenta (400—438), Collatio legum Mosaicarum et Romanarum oder Lex Dei, quam Deus praecepit ad Moysen, Consultatio veteris juris consulti de pactis — Hygini gromatici libellus constitutionum (?). **B. Die Reform Justinian's 527—565.** a) **Sammlungen der Constitutionen:** 1) Codex vetus von 529 [const. haec quae necessario (de novo codice faciendo) vom 13. Febr. 528, Kommission von 10, const. summa rei publicae (de novo codice confirmando) vom 7. April 529.] 2) Codex novus, repetitae praelectionis [const. cordi nobis (de emendatione codicis Justinianei et secunda ejus editione) vom 16. Nov. 534, quinquaginta decisiones]. b) **Die Redaktion des jus vetus.** 1) Pandektae, Digesta, [const. deo auctore (de conceptione digestorum vom 15. Dec. 529 an den quaestor sacri palatii Tribonian, — die Kommission von 17, — quinquaginta decisiones, — Arbeit der Kommission, — const. tanta (de confirmatione digestorum) vom 16. Dec. 533, — Gesetzeskraft vom 30. Dec. 533.] 2) Institutiones [Kommission: Tribonian, Theophilus, Dorotheus. — Institutionen des Gajus, — const. Prooemium institutionum vom 21. Nov. 523, — Gesetzeskraft vom 30. Dec. 533.] 3) Novellae leges seit 534 [*νεαραὶ διατάξεις*]. c) **Die Gebrauchsanweisung** [Stellung zum früheren Recht, — Kommentare, Worterläuterungen, *παράτιτλα*, Verweisung auf Parallelstellen — consultatio der Gerichtsbehörden.] d) **Das Rechtsstudium** (const. omnem rei publicae ad antecessores — pars I—VII Digestorum).	

Allgemeine Lehren.

I. Die Theorie der objectiven Rechtsnormen (jus im objectiven Sinne).

A.

Das Wesen des Rechtes.

Das objective Recht ist die Norm, die zur Aufrechterhaltung der äußeren Lebensgemeinschaft die Genossen dieser Lebensgemeinschaft sich gleichmäßig unterwirft (positives Recht).

Rechtsgesetz und Sittengesetz. [Unterschied beider in der Grundlage beider, — Verhältniß beider nach ihrem Umfange].

C. Des römischen Rechtes bei den Germanen seit 476.	D. Des Pandektenrechts.
	2) Die Spanier [Anton. Augustinus († 1586), Ramos († 1638), Perez († 1674)]. 3) Die Italiäner [Alciatus, Scipio Gentilis]. 4) Die deutsche populäre Literatur [Zasius († 1535), Haloander († 1531), Vultejus († 1634), Wesembeck († 1586), Harprecht († 1639) — populäre Darstellung des gemeinen Rechtes]. d) **Von der Mitte des 17. bis zum Ende des 18. Jahrhunderts.** 1) Deutsche Schule der Praktiker [Methode: dogmatische Darstellung nach der Legalordnung, später Systeme, usus modernus Pandektarum — Benedict Carpzow († 1666), Lauterbach († 1678), Schilter († 1705), Heineccius († 1741), J. H. Böhmer († 1749), Leyser († 1752), Hommel († 1781), Hofacker, Höpfner]. 2) Niederländische Schule [Quellenstudium auf philologisch-historischer Grundlage. — Voetius († 1714), Noodt († 1725), Schulting († 1734), Bynkershoeck († 1743)]. 3) Die Naturrechtslehrer [Förderung der allgem. Begriffe und Systematisierung]. e) **Vom Ende des 18. Jahrhunderts bis heut.** 1) Die historische Schule [Hugo († 1844), Savigny († 1861)]. 2) Die philosophische Schule [Thibaut († 1840).] 3) Die germanistische Schule (gegen die Romanisten).

B.

Die Arten des objectiven Rechtes.

A. Unterschiede, die auf der Verschiedenheit des Ursprunges beruhen.

1) **Philosophisches Recht.** (Naturrecht— Vernunftrecht, d. h. das der begrifflichen Natur des äußeren Lebensverhältnisses entsprechende abstracte Recht). — **Positives Recht** d. h. das durch den allgemeinen Willen einer konkreten historischen Lebensgemeinschaft gewollte Recht — Verhältniß beider.
2) **Jus naturale** — **Recht der einzelnen Völker** (fälschlich jus gentium der römischen Juristen), d. i. das jus commune omnium hominum, quod naturalis ratio inter omnes homines constituit [abstractes Weltrecht — ähnlich der Begriff des jus naturale, quod natura omnia animalia docuit — vgl. jus strictum — aequum, einheim. rezipiertes Recht].
3) **Einheimisches Recht,** [welches sich innerhalb der Rechtsgemeinschaft durch die rechtserzeugenden Organe dieser Gemeinschaft bildet, — selbständige Verarbeitung fremden Rechtes durch diese Organe — s. Nr. 4]. **Recipiertes Recht,** [welches von einer fremden Rechtsgemeinschaft gebildet, in der Form, wie es in dieser gilt, in die andre Rechtsgemeinschaft herübergenommen wird, vgl. gemeines, Pandektenrecht — jus receptum d. Römer?] — practischer Unterschied beider. —
4) **Jus civile Romanorum.** [Das auf nationaler römischer Grundlage entstandene und auf diese in der Anwendung beschränkte Recht (patria potestas, dominium ex jure Quiritium, usucapio, cessio in jure etc. etc.)], **jus gentium Romanorum** (nicht jus inter gentes) [das aus dem Verkehr mit den Nichtbürgern hervorgegangene allgemeine Reichsrecht. (Eigentum, Besitzschutz, Schadensersatz, Notwehr, Sklaverei rc. rc.)].

B. Unterschiede, die in der Verschiedenheit des Geltungsgebietes sich zeigen.

1) **Subsidiäres Recht,** [welches in einem Rechtsgebiet nur dann zur Anwendung kommt, wenn nicht das betreffende Verhältniß von einem andern **principalen Recht** geregelt ist. — Bedingtes, hypothetisches Recht]. — Verhältniß zum recipierten Recht.
2) **Jus commune im örtlichen Sinne, gemeines Recht,** [welches kraft einer einheitlichen Rechtsquelle für ein Rechtsgebiet und für die Teile dieses kraft ihrer Zugehörigkeit zu diesem gilt — absolut unbedingt — gemeines, subsidiär, hypothetisch gemeines Recht. Vgl. Pandektenrecht, neues Reichsrecht] — **jus particulare, partikuläres Recht.**
3) **Allgemeines, gemeinsames Recht,** [welches blos factisch nicht kraft juristischer Notwendigkeit in verschiedenen Teilen eines umfassenderen Gebietes mit gleichem materiellen Inhalte gilt], — Gründe solcher Uebereinstimmung. — Vgl. Gesetze des deutschen Bundes. —
4) **Jus publicum, öffentliches Recht,** [welches sich auf die äußere Stellung und innere Verfassung der Rechtsgemeinschaft als solcher bezieht:

Staatsrecht im weiteren Sinne (staatliche Gemeinschaft). — **Kirchenrecht** (kirchl. Gemeinschaft).

Staatsrecht im weiteren Sinne:
- Aeußeres Staatsrecht (Völkerrecht, jus inter gentes).
- Inneres Staatsrecht
  - α) Staatsverfassungsrecht (Staatsrecht im eng. Sinne).
  - β) Staatsverwaltungsrecht (Ausübung der Staatsgewalt)]

— **jus privatum, Privatrecht,** [welches sich auf die Verhältnisse der Glieder der Rechtsgemeinschaft nicht als solcher, sondern als einzelner für sich berechtigter Individuen bezieht — quod ad singulorum utilitatem spectat(?)].

C. Unterschiede, die in der materiellen Verschiedenheit des Inhaltes beruhen.

1) **Jus commune im materiellen Sinne, gemeines Recht** [das dem Rechtsprinzip, der ratio juris, entsprechende Recht] — **jus singulare** [anomales Recht entstanden aus Utilitätsgründen und Gründen der Billigkeit — Rechtswohlthat, beneficium legis favorabile, Privileg im weiteren Sinne, oder Rechtsnachteil, privilegium odiosum — privileg. personae, rei, causae — analoge Ausdehnung — Erlöschen d. beneficium].
2) **Jus generale** [das mehr oder minder allgemeine Recht, das **alle** einzelnen Individualerscheinungen der von ihm betroffenen Gattung erfaßt. — Numerische Grundlage] — **jus speciale, constitutio personalis** [das Recht, das **eine** konkrete Individualerscheinung (Person, Sache, Rechtsverhältniß) erfaßt. — Anwendungsfall: Privileg im engeren Sinn (lex quae in privos datur). — Arten der Privilegien — Begründung — Aufhebung].
3) **Jus aequum, billiges Recht** [in dem jedes Moment der konkreten Lebensverhältnisse, das auf Berücksichtigung Anspruch machen kann, die seiner Natur entsprechende Berücksichtigung findet] — **jus strictum, strenges Recht,** [welches die Momente der konkreten Lebensverhältnisse auch da nicht berücksichtigt, wo dieselben auf Berücksichtigung Anspruch hätten]. — Verhältniß beider im Allgemeinen u. in Rom. — Unterschied des jus aequum vom jus singulare.
4) **Jus dispositivum, dispositives, ergänzendes, nachgiebiges Recht,** [welches nur dann eingreifen will, wenn eine giltige Aeußerung des Parteiwillens in Bezug auf ein konkretes Verhältniß nicht vorliegt — simpliciter disponunt non prohibent] **jus cogens, absolutes, zwingendes, gebietendes Recht,** [welches jede Privatwillkür ausschließt und zur Anwendung kommt auch gegen den Willen der Parteien — legislatorische Gründe d. jus cogens — jus publicum privatorum pactis mutari nequit. — Wirkung der Zuwiderhandlung].

C.

Die Entstehung des Rechtes.

Das Recht entsteht innerhalb der Rechtsgemeinschaft

A.

1) **durch Gesetz** [ist der Ausspruch der verfassungsmäßig dazu befugten Organe der Rechtsgemeinschaft dafür, daß etwas Recht sei. — Einfluß der Verfassungen auf die Form der Gesetze — das röm. Recht vgl. oben bei den Rechtsquellen. — Grundsätze des deutschen Rechtes (Gesetz als Ausdruck des allgem. Willens — Ausschluß der Kabinetsjustiz). — Die Gesetze des alten Reichs, — unter der landständischen Verfassung, — der konstitutionellen Staaten, des Bundes, — des Reichs — Publikation, Promulgation der Gesetze — Gesetzeskraft (vacatio legis) — Arten der Gesetze (Codifikation, fragmentarische Gesetze)]. — Verhältniß des Gesetzgebers zum allgemeinen Willen. — Verhältniß des Gesetzes zu seinem inneren Wert (Gerechtigkeit, Zweckmäßigkeit). — Verhältniß

B.

1) **durch Gewohnheitsrecht** [ist dasjenige Recht, welches unmittelbar durch übereinstimmende Uebung der Glieder der Rechtsgemeinschaft in die Erscheinung tritt und als Norm des gemeinschaftlichen Lebens allgemein befolgt wird — opinio necessitatis s. juris, — gleichförmige, dauernde, allgemeine Uebung (consuetudo longa, inveterata, diuturna — legitime praescripta)]. — Puchta-Savigny'sche Auffassung — die gesetzliche Anerkennung — die richterliche Anerkennung — Arten des Gewohnheitsrechtes — die Erkenntnißmittel des Gewohn. Rechts (durch Zeugen und Urkunden und durch eigne Anschauung des Richters bewiesene Akte der Uebung, indirekte Zeugnisse über das Bestehen). — Beweis des Gew. Rechts, vgl. C. u. D.

Lehren

des Richters zum Gesetz (jura novit curia — Parteienbeweis des Rechtes — Prüfung des verfassungsmäßigen Zustandekommens).

2) **durch autonomische Gesetze, Statuten, statuta legalia,** [gesetzliche Normen einzelner engerer Kreise für die Verhältnisse dieser Kreise mit allgemeiner Verbindlichkeit, die auf Grund der Befugniß der Autonomie erlassen werden]. Autonomie der Städte, Zünfte, des hohen Adels. — Bedeutung der Genehmigung der Landesherren — statuta conventionalia — Privatautonomie.

2) **durch Observanz,** [gewohnheitsrechtl. Norm die sich in einem engeren Kreise bildet mit der Kraft eines autonomischen Rechtssatzes]. — Observanz, Herkommen bedeutet auch Gewohnheitsrecht, Gerichtsgebrauch, Dauer rein thatsächlicher Verhältnisse und Uebung eines subjectiven Rechtsinhaltes.

Verhältniß des Gesetzes- und Gewohnheitsrechtes.

[Die Kraft des Gewohnheitsrechtes ist die gleiche wie die des Gesetzesrechtes — consuetudo constitutiva — interpretatio usualis — consuetudo derogatoria — Stellung des römischen, des kanonischen Rechtes — die positive Gesetzgebung und das Gewohnheitsrecht (Puchta, Savigny)].

C.

durch Gerichtsgebrauch (Praxis, usus fori, rerum perpetue similiter judicatarum auctoritas), wenn sich in ihm ein **wahres Gewohnheitsrecht** ausspricht (Repräsentation der Rechtsgemeinschaft durch die Juristen). — Bedeutung der Praxis, Präjudicien der Gerichte, decreta communia des R.K.Gerichts. — Vgl. **Edicts-Recht** in d. Rechtsquellen.

D.

durch die Wissenschaft, Juristenrecht (communis opinio doctorum), wenn die Resultate der Wissenschaft in einer durch die opinio necessitatis gestützten Uebung zum **wahren Gewohnheitsrecht** werden (Repräsentation der Rechtsgemeinschaft durch die Juristen). — Bedeutung der wissenschaftl. Behandlung des Rechtes. — Vgl. **responsa prudentium** in den Rechtsquellen.

D.

Die Erkenntniß des Rechts.

A. Kritik der Quellen.

a) innere, materielle K. (Güte, Gerechtigkeit, ꝛc.).
b) äußere, formelle K. (Echtheit — Form der Rechtsquelle),
   1) allgemeine, niedere, diplomatische K. (Echtheit der Quelle),
   2) spezielle, höhere K. (Richtigstellung des Textes — Conjecturalkritik — Originaltexte).

B. Auslegung, Interpretation.

[Feststellung des Sinnes der Rechtsnorm — Auslegungswissenschaft, juristische Hermeneutik] — Art der Auslegung [grammatische — logische]. — Resultate der A. [Der klare Wortsinn ist regelmäßig zu acceptieren (verba dispositiva, decisiva, enunciativa — genus masculinum schließt das genus femininum nicht aus — argumentum a contrario) — der klare Wortsinn ist an der logischen A. zu prüfen (interpretatio declarativa — restrictiva — extensiva — abrogans). — Der zweifelhafte Wortsinn ist durch log. A. festzustellen (interpretatio lata — stricta) — bei absolut unklarem Wortsinn entscheidet die Wahrscheinlichkeit (Zweck des Gesetzes. — Die Resultate der log. und der grammat. A. dürfen nicht heterogen sein)]. — Kraft der Auslegung [interpret. doctrinalis — legalis (authentica — usualis)].

C. Die Ergänzung des positiven Rechts.

1) **Gesetzesanalogie** [Ausdehnung der Rechtsnorm auf principiell gleiche Fälle, welche die Rechtsnorm nach Absicht ihres Urhebers zwar nicht in sich schließt, die sie aber in sich geschlossen hätte, wenn der Urheber an sie gedacht hätte — interpret. extensiva?].
2) **Rechtsanalogie.** [Ergänzung der Lücken des positiven Rechts aus dem Geiste des gesammten positiven Rechtes (nicht aus dem Naturrecht oder der Moral)].

E.

Die Grenzen der Herrschaft der Privatrechtsnormen.

A. In persönlicher Beziehung.

Unterwerfung des Fiskus und des Regenten unter die Privatrechtsnormen:

1) des Fiskus im Vermögensrecht [privilegia fisci — in dubio contra fiscum].

2) des Regenten. [Zeit des Prinzipates: Privilegien, Dispensationen. — Zeit der Despotie: princeps legibus solutus est — gemeinrechtliche Ausdehnung der privilegia fisci auf den Regenten und seine Gemahlin (nicht den Thronfolger ꝛc.].

B. In zeitlicher Beziehung.

Die Rechtsnormen gelten von ihrer Entstehung bis zum Untergang. Entstehung der Privatrechtsnormen s. oben. — Untergangsgründe [Normierung des Unterganges im Gesetze selbst (transitorische Gesetze). — Wegfall der wesentlichen Voraussetzungen (cessante ratione legis, cessat lex ipsa). — Entstehung neuen Rechtes (lex od. usus posterior derogat priori — Wirkung der Aufhebung eines Hauptgesetzes auf die Nebengesetze — lex oder consuetudo posterior generalis non derogat priori speciali — Aufhebung der Regel schlechthin)]. Collision alten und neuen Rechtes bei der rechtlichen Normierung der thatsächlichen Verhältnisse [Grundsatz — jus ad praeterita trahi nequit — das Gesetz kann sich rückwirkende Kraft beilegen oder sie ausschließen (Interpretation!) gegen den Grundsatz. — Einwirkung von Vergleich und richterl. Urteil — authentische Interpretation — die Bedeutung neuer Verjährungsgesetze (die Zulässigkeit der Verjährung wird aufgehoben — die Bedingungen werden vermindert — sie werden erhöht — die Verjährungszeit wird erhöht — sie wird gemindert — ein neuer Unterbrechungsgrund wird eingeführt — ein alter wird gestrichen — neue Verjährungen werden eingeführt)].

C. In räumlicher Beziehung.

Prinzip der Territorialität des Rechts [Princip der Personalität bei den Römern (cives — peregrini) und Deutschen im früheren Mittelalter (Rechtlosigkeit der Fremden, Juden)]. — Die Rechtsnormen gelten für einen bestimmten Raum [Grundsatz — das positive Recht kann nur die Anwendung einheimischen Rechtes gestatten. — Die Grundsätze, nach denen sich die räumliche Beziehung der einzelnen Rechtsverhältnisse bestimmmt (ältere Theorie: statuta personalia, realia, mixta — neuere Lehre, vgl. Persönliche Rechtsstellung, Wohnsitz)] — jus retorsionis, Wiedervergeltungsrecht.

II. Die Theorie der subjectiven Rechte (jus im subj. Sinne).

A. Begriff des Rechtes im subjektiven Sinne

[eine vom Recht im objectiven Sinne verliehene Befugniß des Einzelnen (Windscheid, Ihering)]. — **Rechtsverhältniß** [vom Recht geregeltes Verhältniß oder rechtliche Beziehung der für sich berechtigten Personen zu einander]. — **Rechtsinstitut** [die vom Recht geregelten Grundformen des Gemeinlebens]. **System der Rechte** [die logisch verbundenen Rechtsinstitute]. — System der Digesten, des Codex — System der Institutionen und des Gajus (jus ad personas (1), res (2. 3) et actiones (4) pertinet). Ausgangspunkt **ist die persönliche Rechtsstellung des Einzelnen.** — Die Rechtsverhältnisse teilen sich weiter in:

Vermögensrechte (Beziehung des Menschen zur Außenwelt).	**Familienrechte** (Beziehungen des Menschen zu den Genossen seiner Gattung). — (Auffassung des römischen und des heutigen Rechtes).
1) Dingliche Rechte, Rechte an Sachen (negative Pflicht aller Uebrigen): a) Eigentum, b) jus in re aliena. 2) Forderungsrechte, obligatio (positive Pflicht bestimmter Personen).	1) eigentliche Familienrechte (beruhend auf Geschlechtsverbindung (a) u. Abstammung (b). a) Ehe, b) Eltern- und Kindesverhältniß (väterliche Gewalt). 2) Vormundschaftsrechte, beruhend auf mangelhafter Selbständigkeit eines Gliedes der Gattung).
3) Uebergang von 1 in 2. a) bei Verletzung von 1 entsteht 2. b) actio in rem scripta.	4) Forderungs- und Familienrechte stehen als **persönliche Rechte** im Gegensatz zu den dinglichen Rechten, sie trennen sich von einander bez. ihres Grundes. — Die Statusrechte und dinglichen Rechte stehen als **absolute Rechte** im Gegensatz zu den **relativen Rechten.**

Das Recht der Erbfolge.

(Ersetzung der Person eines Verstorbenen durch Ueberlebende. — Das Recht der Erbfolge fällt in die Vermögensrechte bez. des Gegenstandes, — in die Familienrechte bezüglich seiner inneren Begründung).

B. Das Rechtsubject (Person)

[ist der einzelne Mensch oder ein Verhältniß, um dessen willen das Recht existiert — Windscheid, Ihering — Rechtsfähigkeit]. Darnach hat man zu unterscheiden:

Lehren

a) Die natürliche Person.

1) Entstehung

[partus editus (Embryo, nasciturus ist pars viscerum —, immer?) — partus vivus — perfectus, abortus, eigentliche u. uneigentliche Vitalität — non monstrum vel prodigium. — R.R.: Die Geburt begründet nach jus naturale Ebenbürtigkeit mit der Mutter (Zeitpunkt der Geburt), nach jus civile die Zeugung im justum matrimonium mit dem Vater (Zeitpunkt der Zeugung)].

2) Endigung.

[Capitis deminutio maxima — Tod (Beweis des Todes):

a) **Vermutung des eingetretenen Todes** — Institut der Verschollenheitserklärung, in der deutschen Praxis entstanden — Voraussetzungen — Verfahren (Edictalladung) — Wirkung der gerichtlichen Toderklärung (praesumptio juris) — Lebensvermutung.

b) **Vermutung des Zeitpunktes des Todes** einer Person im Verhältniß zum Zeitpunkt des Todes einer andern Person. — Bedingungen der praes. juris — Wann cessiert sie? — Ausdehnung)].

b) Die juristische Person

[mystische, fingierte, moralische P. — Begriff (Ihering, Brinz, Böhlau, Zitelmann, röm. Jurisprudenz). Umfang der Rechtsfähigkeit, Privilegien].

1) Römisches Recht.

α) **Gemeinwesen** (universitates) — Staat (aerarium populi, fiscus, patrimonium Caesaris) — civitates, res publicae.

β) **Publicistische Vereinigungen** — collegia der Priester — decuriones — scribae.

γ) **Willkürl. Vereinigungen** zum Erwerb (societates publicanorum), zum Gewerbebetrieb (corpora opificum), zu sonstigen socialen Zwecken sodalitates, collegia sodalicia (Sterbekassen) — Genehmigung des Staates (Senat, princeps).

δ) Stiftungen zu kirchl. Zwecken (piae causae).

2) Heutiges Recht.

α) **Personengesamtheiten** (universitates hominum, Corporationen, öffentl., private, gemischte, mit Mittelstellung zwischen Corpor. u. societas). [**Entstehung** durch Vereinigung der Mitglieder mit dem übereinstimmenden Willen — staatl. Anerkennung, Genehmigung, Constatierung — Mitgliederzahl? — Corporation und Societät und societätähnliche Verhältnisse? — **Vertretung** (ordinatae — inordinatae). — **Aufhebung** (Gründe — Schicksal des Vermögens).

β) **Stiftungen** (Anstalten — Privilegien der piae causae?) [**Entstehung** durch Vereinigung von Mitteln (Stiftungskapital — Anstaltseinrichtung) zu bestimmtem Zweck, Mitwirkung des Staates? — Stiftungsakt (letztwillige Verfügung, Pollicitation). — **Vertretung** (Stiftungsakt!) — der Anspruch der bedachten Personen — **Aufhebung** (Gründe — Schicksal des Vermögens).

γ) **Die Modernen Privatkorporationen** mit Mittelstellung zwischen corpus u. societus (die verschiedenen Auffassungen)].

C. Entstehung, Untergang, Veränderung der Rechte

[**rechtlicher Thatbestand** eines Rechtes ist eine Thatsache oder eine Reihe von Thatsachen, die nach dem objectiven Recht von Bedeutung sind für Entstehung, Aenderung und Aufhebung von Rechten. — **Erwerb** eines Rechtes ist Verknüpfung des Rechtes mit einem bestimmten Subject, **Verlust** ist Lostrennung des Rechtes von dem Subject, mit dem es bisher verknüpft war. —

a) Arten des Rechtserwerbes.

(Entgeltlicher, oneroser — unentgeltlicher, lukrativer.)

1. Originärer, ursprüngl., selbständiger R.E.

2. Derivativer, abgeleiteter R.E. (Rechtsurheber, auctor) (Nemo plus juris in alium transferre potest quam ipse habet — accessorium sequitur principale — resoluto jure dantis resolvitur jus concessum — res transit cum suo onere — Erwerb vom Fiskus).

1. Verbunden mit Rechtserzeugung, constitutiver E. (Bestellung eines jus in re durch den dominus rei).

2. **Succession**, Rechtsnachfolge. (verte!)

2. Succession, Rechtsnachfolge.

1. Universalsuccession, successio in universum jus (hereditas, Universalfideikommiß, bonorum emtio, bona vacantia).

1a. Acquisitio p. universitatem (r. R.) (arrogatio, conventio in manum, revocatio in servitutem propter ingratitudinem, Sct. Claudianum etc.)

2. Singularsuccession, successio in singulas res (Vermächtniß, Rechtsgesch. unter Lebenden, adjudicatio, commissum etc. etc.)

b) **Arten des Rechtsverlustes**
(objektive — subjective).

Mit Willen des Berechtigten, Veräußerung, alienatio (Begriff. — alienatio im eng. Sinne).

- Zum Zweck der Uebertragung (Tausch, Kauf).
- Zum Zweck des Aufgebens ohne Uebertragung, [Verzicht, renuntiatio, generalis, specialis, ausdrücklich erklärter, stillschweigender, zu Gunsten Dritter].
  - einseitig erklärter Verzicht (Dereliction).
  - acceptierter Verzicht.

Ohne den Willen des Berechtigten (Untergang der Sache, Spezifikation, Verwirkung, Ersitzung).

c) **Die juristischen Thatsachen von allgemeinem Wert**

(jur. Thats. sind die einzelnen Momente des Thatbestandes. s. diesen — positive, negative — rückwirkende — fingierte Thatsachen).

I. Handlungen.

[jur. H. sind Willensäußerungen, die von Bedeutung für Entstehung, Aenderung und Aufhebung von Rechten sind — positive Commissiv-, negative, Omissivhandl., Unterlassungen — erlaubte (Rechtsgeschäfte) — unerlaubte (Delicte) — Gemeinsame Erfordernisse aller jur. H.].

1) Das Subject der Handlung.

α) **Die Handlungsfähigkeit**
(vgl. persönliche Rechtsstellung).
[H. ist die Fähigkeit, seinen Willen mit juristischer Wirkung äußern zu können].

- Handlungsunfähigkeit
- Beschränkte Handlungsfähigkeit (s. folgende Seite).

β) **Die Wirkung der Handlung.**

Die Wirkung der H. erstreckt sich zunächst auf den Handelnden selbst, dann aber auch auf andere Personen:

αα) **Delicte** (Anstifter und Gehilfe? — actio noxalis).
ββ) **Rechtsgeschäfte.**

Kraft eines Gewalt- und Auftragsverhältnisses der beteiligten Personen (Erwerb der hausunterthänigen Personen für den Vater (notwendige Stellvertretung?) — actiones adjecticiae qualitatis).

Kraft privatrechtl. Befugniß (Verfügungen des curator über das Mündelgut — des Vertreters der jur. Person über deren Vermögen).

Kraft der Ermächtigung zur Stellvertretung [vollkommene, eigentliche, direkte, freiwillige, Stellvertretung im Willen: der Stellvertreter handelt mit derselben Wirkung, als hätte der Vertretene selbst gehandelt. — Offene, ausdrückliche und stille, verdeckte Stellvertretung. — **Uneigentl. Stellvertretung** (des nuntius in der Erklärung und d. sog. unvollkommene indirekte, unmittelbare Stellvertretung des röm. Rechts. — Ausnahmen des röm. Rechtes). — Heutiges Recht — Begründung — Zulässigkeit der Stellvertretung, — Unterschied des Stellvertreters von anderen bei Rechtsgeschäften mitwirkenden Personen (Bürge, Vormund, Solennitätszeuge, Correalschuldner).].

Lehren

Handlungsunfähigkeit.

Römisches Recht:

αα) **infantia** (qui fari non possunt) bis zum vollendeten 7. Jahr.

ββ) **Wahnsinn,** amentia, dementia, furiosus (dilucida intervalla).

γγ) **Vorübergehende Zustände** (Schlaf, Trunkenheit).

δδ) **Juristische Personen.**

Heutiges Recht:

ad. *ββ.* s. C.PO. §. 593 ff.

Beschränkte Handlungsfähigkeit.

Römisches Recht:

αα) **impubes** (bis zu 12. resp. 14. Jahr, früheres Recht — plena pubertas).
Fähigkeit zu

Rechtsgeschäften (absolut unfähig zur Testamentserrichtung):
- ohne tutor bei reinen Erwerbsgeschäften.
- mit tutor, sobald der impub. verpflichtet werden soll (auctoritatis interpositio).

Delicten (doli vel culpae capacitas je nach individueller Reife — pubertati proximi, infantiae proximi).

ββ) **pubes minor** viginti quinque annis,
Fähigkeit zu

Rechtsgeschäften. [Ursprüngl. kein Unterschied zwischen majores und minores — Entwicklung des Schutzes der minores (Lex Plaetoria aus dem 6. Jahrh. —legitima aetas — prätorische restit. i. integr. — curator ad certas causas obligatorisch — curator generalis seit Marc Aurel auf Verlangen — thatsächl. Regelmäßigkeit der Curatel — Inhalt der Curatel, consensus curatoris — Dekret der Obervormundschaft) major aetas — venia aetatis].

Delicten unbeschränkt

γγ) **mulieres sub tutela.**
Fähigkeit zu

Rechtsgeschäften [zur Testamentserrichtung, Verpflichtungsgeschäften, Veräußerungen in Form der mancipatio und in jure cessio nur cum auctoritate tutoris vgl. tutela mulierum].

Delicten unbeschränkt

δδ) **Prodigus civiliter talis,** is cui bonis interdictum est, — quasi furiosus,
Fähigkeit zu

Rechtsgeschäften [zu Verpflichtungs- und Veräußerungsgeschäften und zur Testamentserrichtung nur cum consensu curatoris].

Delicten unbeschränkt

εε) Personae debiles unter cura (vitia: Taubheit, Blindheit, Stummheit. — Nur Unterstützungsvormundschaft ohne Einfluß auf die Handlungsfähigkeit).

Heutiges Recht:

ad. *αα.* und *ββ.* [RPO. von 1548 und 1577. Jeder minor gleichgiltig ob pubes oder impubes ist unfähig sich ohne Vormund selbständig durch Rechtsgeschäfte zu verpflichten oder Veräußerungen vorzunehmen (Folge: Nichtigkeit) — trotzdem Unterschiede zwischen inpub. u. pub. minores in der persönl. Rechtsstellung. — Reichsgesetz vom 17. Februar 1875. (R.StrGB. §. 56. 57.)].
ad. *δδ).* [CPO. §. 621 ff.].

2) Das Rechtsgeschäft.

α) Begriff und Arten.

[Rechtsgeschäft ist diejenige juristische Handlung, bei der Zweck und Absicht wesentlich auf eine juristische Wirkung gerichtet ist. — Arten: einseitige (negotia unilateralia) — zweiseitige (neg. bilateralia) oder **Verträge** (conventio, pactio, pactum(?) — entgeltliche (onerosa) — unentgeltliche (lucrativa, gratuita), — inter vivos — mortis causa, — feierliche, solenne, — vgl. Obligat. Recht].

β) Erfordernisse der Giltigkeit.

αα) **Handlungsfähigkeit** (s. sub 1).

ββ) **Willensäußerung (Form der Willenserklärung).**

Formelle Rechtsgeschäfte.
Verletzung der Form bewirkt Nichtigkeit. — **Formen des alten jus civile:**

negotium per aes et libram — in jure cessio

mancipatio — nexum

Formen des gemeinen Rechts: Zeugen (Solennitätszeugen, Beweiszeugen?) — schriftliche Aufzeichnung — gerichtliche oder notarielle Beurkundung (jurisdictio mere voluntaria) — gerichtliche Bestätigung (jurisd. volunt. mixta — causae cognitio). — Bestätigung des Landesherrn. — **Zweck der Form:** Beweismittel, Kundbarmachung für Dritte — Giltigkeitsbedingung ꝛc.

Formlose Rechtsgeschäfte.
Hier genügt jede Art der Willenserklärung:

ausdrückliche
[die zu dem Zweck, den Willen kund zu thun abgegebene und als Ausdruck solchen Willens gebräuchliche].

stillschweigende
[factum concludens, Bedeutung des Schweigens — Protestation — Reservation (protestatio facto contraria].

γγ) **Uebereinstimmung zwischen Wille und Erklärung.**

Die Nichtübereinstimmung beruht:

auf dem Willen des Handelnden oder tritt unbeabsichtigt ein (error).

[Mangel des ernstlichen Willens — Erklärungen dicis causa, per jocum, demonstrandi causa — Simulation, — reservatio mentalis].

[Versprechen, Verschreiben, Vergreifen — wesentlicher Irrtum, d. h. Differenz der Wirklichkeit und Vorstellung (ignorantia, error essentialis, unächter Irrtum) — errantis nulla voluntas — negatives Vertragsinteresse error — in persona, negotio, objecto, qualitate — dissensus (error bei Verträgen)].

δδ) **Die Motive der Willensbestimmung.**

Irrtum (error),
Irrtum im Motiv, unwesentlicher Irrtum, ächter Irrtum,

Wirkung

bei Rechtsgesch. inter vivos s. Voraussetzung, restitutio in integr. propter errorem).

bei Rechtsgesch. mortis causa Anfechtbarkeit.

Betrug (dolus),
absichtliche Erregung oder Benutzung eines Irrtums bei einem Anderen zu dessen Nachteil, fraus — dolus malus.

Wirkung (Anfechtbarkeit)
actio doli, exceptio doli, restitutio i. integrum propter dolum, Klage aus dem contractus bonae fidei.
R.Str.G.B. §. 263.?

Zwang, (vis compulsiva, metus),
widerrechtliche schwerwiegende Bedrohung eines Andern zu dessen Nachteil — metus praesens (reverentialis) — suspicio inferendi), justus, majoris malitatis, non vani hominis.

Wirkung:
nach altem jus civile ohne Wirkung — nach prätorischem Recht:

Nichtigkeit
(Erzwungene Freilassung).

Anfechtbarkeit
(actio quod metus causa (in rem scripta), exceptio quod metus causa, restitutio in integr. propter metum, — Contractsklage).

εε) **Der Inhalt der Rechtsgeschäfte.**

[Das Rechtsgeschäft muß gerichtet sein auf etwas Mögliches — sittlich Erlaubtes — auf etwas, worüber der Verfügende verfügen kann (Einwilligung, gesetzl. Befugniß, Genehmigung ratihabitio — Beschränkung Bevormundeter)].

γ) Ungiltigkeit der Rechtsgeschäfte.

Ungiltig ist das Rechtsgeschäft, das wegen Mangels d. rechtl. Erfordernisse die beabsichtigte rechtl. Wirkung nicht haben **kann.**

αα) **Nichtigkeit,** negotium nullum:
(absolute Ungiltigkeit, die rechtl. Wirkung tritt überhaupt nicht ein. — Klage auf Nichtigkeit?).

ββ) **Anfechtbarkeit:**
(relative Ungiltigkeit, die rechtl. Wirkung tritt zunächst ein, ist aber hinfällig

wegen entgegenstehender Einrede (except. doli.).

weil die Aufhebung verlangt werden kann (richterl. Aufhebung oder Aufhebung durch den bisher Berechtigten).

Lehren.

γγ) entschiedene Ungiltigkeit.

δδ) unentschiedene Ungiltigkeit (Anfechtbarkeit — Nichtigkeit, relative Nichtigkeit).

εε) Ursprüngliche U.

ζζ) Nachfolgende U.

ηη) Totale U.

ϑϑ) Partielle U.

ιι) Für das Recht überhaupt.

κκ) in Bezug auf einen best. Rechtssatz (Conversion — Voraussetzungen derselben — Wechsel: Schuldschein, acceptilatio: pactum de non petendo etc.).

Heilung der Ungiltigkeit (Convalescenz) (?).

In bestimmten Fällen genügt das spätere Eintreten der Erfordernisse.

Genehmigung

Consens einer dritten Person, ratihabitio.

Bestätigung

anfechtbarer — nichtiger Rechtsgeschäfte.

Ablauf der Zeit

bei anfechtbaren und nichtigen Rechtsgeschäften.

Eidliche Bestärkung

ist an sich ohne Einfluß, Ausnahmen (auth. sacramenta puberum) — kanon. Recht — Ansicht der späteren Doctrin und Praxis.

δ) Die Wirkung der Rechtsgeschäfte.

[Die Geschäftswirkungen sind begriffswesentliche, essentialia — substantialia, selbstverständliche, aber der Abänderung durch Privatwillkür zugängliche (naturalia) oder im einzelnen Falle gewillkürte (accidentalia)].

Beschränkungen der Wirksamkeit der Rechtsgeschäfte.

Bedingung (condicio)

B. ist die bei einer Willenserklärung gemachte Hinzufügung des Inhaltes, daß die gewollte rechtliche Wirkung nur bei Vorhandensein eines zukünftigen ungewissen Umstandes eintreten soll (andere Auffassung b. Arndts).

Die uneigentlichen Bedingungen:

condicio tacita s. juris — in praesens vel praeteritum relata — quae omnimodo exstitura est — quae nullo modo exstitura est — turpis condicio.

Die eigentlichen Bedingungen:

Suspensive (aufschiebende) Bedingung c. suspensiva — Resolutive (auflösende) Bedingung cond. resolutiva. — Affirmative, positive — negative Bedingung.

Potestativa — casualis — mixta.

Zulässigkeit der Bedingungen.

[Gewisse Geschäfte vertragen keine Bedingung (actus legitimi) — gewisse Geschäfte vertragen gewisse Bedingungen nicht: captatoria c., cond. resolut. bei der heredis institutio etc.) — **Unmögliche Bedingung und cond. turpis** (bei neg. inter vivos — mortis causa) — cond. juris jurandi — c. perplexa].

Dies

D., Zeitbestimmung ist die einer Willenserklärung gemachte Hinzufügung des Inhaltes, daß die gewollte rechtl. Wirkung erst mit einem bestimmten zukünftigen Zeitpunkt beginnen oder aufhören soll.

Anfangstermin,

dies a quo, aufschiebende Befristung.

Endtermin,

dies ad quem, auflösende Befristung.

Fixierung des dies

als bestimmter Zeitpunkt, dies certus (Kalendertag, Eintritt fester Thatsachen).

als unbestimmter Zeitpunkt, dies incertus (incertus an, certus quando — certus an, incertus quando — incertus an et quando — Jeder dies incertus an ist zugleich condicio. —

Zulässigkeit des dies

(actus legitimi — heredis institutio?).

Schicksal d. befristeten Geschäftes

(vor u. nach Eintritt d. dies).

Voraussetzung (modus).

[D. Voraussetzung ist eine einer Willenserklärung gemachte Hinzufügung des Inhaltes, daß die gewollte rechtl. Wirkung nur beOehen bleiben solle bei einem gewissen Zustande der Dinge.

Modus ist die einer Vermögenszuwendung hinzugefügte Voraussetzung des Inhaltes, daß der Empfänger eine Leistung erfülle, die ein Vermögensopfer in sich schließt.

[Folgen der Nichterfüllung — Sicherung der Erfüllung — Verhältniß zur Bedingung?]

Das Schicksal des bedingten Rechts-Geschäftes.		Dies.	Voraussetzung (modus).
Während der Pendenz der Bedingung. [cond. pendet. Wirkung: Aussicht des bedingt Berechtigten — Gebundenheit des bed. Verpflichteten].	**Nach der Erfüllung (Existenz und Deficienz) der Bedingung.** [cond. existit. oder deficit. Eintritt der rechtlichen Wirkung ipso jure — die rückwirkende Kraft der erfüllten Bedingung (suspens. — resol.). — Wann ist die Bedingung erfüllt?		

ε) Auslegung der Rechtsgeschäfte.

[Prinzip s. d. Gesetzesauslegung — in dubio zu Gunsten der Aufrechterhaltung der rechtl. Verfügung — in dubio mitius? — zu Ungunsten dessen, der das Geschäft formulierte (quia clarius loqui potuit et debuit) — causae favorabiles].

ζ) Die Schenkung

[ist eine vertragsmäßige freiwillige Vermögenszuwendung, durch welche das Vermögen des Schenkers vermindert, das des Beschenkten vermehrt wird].

Arten der Schenkung.	Verbindlichkeiten aus der Schenkung.	Besondere Grundsätze für donat. int. vivos.
Reine Schenkung — negotium mixtum cum donatione. Remuneratorische Schenkung (Schenkung aus Anlaß der Lebensrettung). Donatio sub modo (condictio causa data causa non secuta — utilis rei vindicatio). — Donatio inter vivos — mortis causa. Schenkung eines Vermögens.	Das formlose Schenkungsversprechen ist klagbar (pactum legitimum). — Aus der Schenkung ist der Schenker verpflichtet, das der Schenkung entsprechende zu leisten z. B. Eigentumsübertragung, Schulderlaß. — Haftung des Schenkers für dolus und lata culpa — beneficium competentiae — Evictionspflicht — Haftung wegen Mängel. —	Verbot der donationes inter virum et uxorem. — Verbot der Schenkungen durch lex Cincia (550. d. St. — exceptae personae — lex imperfecta — Convalescenz) — Insinuationspflicht bez. der Schenkung über 500 solidi (professio apud acta — Ausnahmen).

Revokation der Schenkungen

[sie stand willkürlich frei dem Patron gegen den libertus, später nur aus best. Gründen (propter ingrat., propter liberos) — daraus bildet sich d. allgem. Revokationsrecht Justinians]:

Gründe:

Auf Seiten des Schenkers:	Auf Seiten dritter Personen:
propter ingratitudinem, propter liberos	querela inofficiosi. Actio Pauliana.

3) Das unerlaubte Verhalten.

(Thun- und Unterlassen — unerlaubt durch den Erfolg an sich, unerlaubt, weil den Handelnden eine Schuld trifft).

α) **Die Rechtsverletzung** (d. i. Verletzung eines subjektiven Rechtes).

β) **Das Delict** (delictum — maleficium).

[D. ist diejenige Handlung, die gegen das Verbot des Rechts begangen ein vom Urheber der Handlung verschuldetes Uebel und für den Urheber der Handlung eine rechtliche Wirkung erzeugt. — Delict und Rechtsverletzung?].

Voraussetzungen des Delictes.

α) **Zurechnungsfähigkeit** vgl. Handlungsfähigkeit (imputatio facti),
β) **rechtswidrige Handlung** (qui jure suo utitur neminem laedit. — Volenti non fit injuria — Notstand, Notwehr, — Handeln unter obrigkeitlichem Befehl),
γ) **verschuldeter Erfolg** (imputatio juris), Causalnexus zwischen Wille und Erfolg.

Arten der Delicte.

(jedes Delict beruht auf culpa im weiteren Sinn).

Doloses Delict.	Fahrlässiges Delict.
(dolus malus, rechtswidrige Absicht — durch Mangel des Bewußtseins der	(negligentia, Außerachtlassen pflichtmäßigen Verhaltens, culpa im engeren

Folgen des Delictes.

Obligatorischer Anspruch auf:		Verwirkung des Rechtes oder der Rechtsstellung (commissum, infamia, translatio judicii).
Schadensersatz (Interesse, Sachschaden).	Strafe, poena.	
Schadensersatz und Strafe.		

Lehren

Voraussetzungen des Delictes.

Rechtswidrigkeit stets ausgeschlossen — error juris?) Sinne), — durch unverschuldete Unkenntniß der Widerrechtlichkeit ausgeschlossen.

Die Grade der Fahrlässigkeit
(omnis culpa?)

bemessen nach allgemeinem Maßstab (culpa in abstracto):	**nach individuellem Maßstab:**
α) culpa lata, Verletzung der Sorgfalt eines gewöhnlichen Mannes (dolo proxima). β) culpa levis Verletzung der Sorgfalt eines ordentlichen Mannes (bonus pater familias) — culpa levissima? custodia? γ) luxuria? lascivia?	Verletzung der Sorgfalt, die der Betreffende in eignen Angelegenheiten zu beobachten pflegt. Culpa in concreto = culpa lata, diligentia quam suis rebus adhibere solet (societas).

Folgen des Delictes.

II. Der Irrtum

1) als Moment des rechtlichen Thatbestandes [Ersitzung, Fruchterwerb des bonae fidei possessor] und
2) als Moment, das die Folgen des rechtlichen Thatbestandes ausschließt [Irrtum über die Delation bei der hereditatis aditio — bei Intercession einer Frau und Darlehnsgeschäft mit dem Haussohn in Betreff dieser Personen].

Entschuldbarer Irrtum (error probabilis)		**Unentschuldbarer Irrtum** (error improbabilis)	
Error facti, sobald er nicht in einer Nachlässigkeit beruht, die dem Irrenden zum Vorwurfe gereicht, error f. non nocet.	**Error juris** bei Unmöglichkeit der Rechtsbelehrung und Unrichtigkeit der erhaltenen — minores — Frauen — Soldaten — rustici.	**Error juris** der Regel nach — juris ignorantia nocet.	**Error facti**, wenn derselbe in einer Nachlässigkeit wurzelt, für die der Betreffende verantwortlich ist.

III. Die Zeit

1) **Die Bedeutung der Zeit i. A.** [Eine Thatsache gewinnt dadurch rechtl. Bedeutung, daß sie in einem best. Zeitpunkt oder Zeitraum eintritt — daß nach ihrem Eintritt ein bestimmtes Maß von Zeit verflossen ist (**dies**) — die best. Zeitdauer einer Thatsache ist Moment des rechtl. Thatbestandes (Verjährung) — das Recht verbietet gewisse Handlungen (gerichtl.) an best. Tagen (Ferien)].

2) **Die Bestimmung und Berechnung der Zeit.**

α) Bestimmung eines Zeitpunktes oder -Raumes durch Angabe des Kalenderpunktes.
β) Bestimmung eines Zeitpunktes oder Zeitraumes durch Angabe der Zeitstrecke, die von einem gewissen Ausgangspunkte vergehen muß:

αα) **Die Zeitstrecke in Tagen.**

[der röm. Tag (dies) ist kein Zeitmaß von 24 Stunden, sondern fester Zeitabschnitt von Mitternacht zu Mitternacht — naturalis dies, civilis (meridies) — dies kleinster Zeitabschnitt.

ββ) **Die Zeitstrecke in Tagcomplexen.**

[Jahr und Monat keine Zeiteinheiten, sondern nur sprachlich einheitliche Summen aus mehreren Zeiteinheiten des Tages. **Jahr,** annus. = 365 Tagen (früheres röm. Jahr?) — **Monat** = 30 Tagen (Interpretationsfrage im r. R.) — 1/2 **Monat** = 15 Tage (DHG. Art. 328) — **Woche** = 7 Tagen (nundinae?).

γγ) **Die Berechnung.**

Regel: Civilkomputation, juristische Berechnung [der einzelne Tag ist fester Zeitraum von Mitternacht zu Mitternacht — non ad momenta temporum, sed ad dies numeramus — welches ist der erste Tag (römische Fristen — prozessuale Fristen — sonstige moderne Fristen), DWO. Art. 32. HGB. Art. 328, 1. — welches ist der letzte Tag? — welches ist der Schlußpunkt der Zeitstrecke innerhalb des letzten Tages (Anfang oder Ende des Tages? — positive Bestimmungen des röm. Rechts — die allgemeinen Theorieen). — **Der Schalttag,** dies intercalaris, bisextum wird nach röm. R. an den 27. Februar (a. d. VI. cal. Mart.) angehängt, bisextus prior, posterior, heut vorgeschoben — in röm. gesetzlichen Fristen wird er mit dem 24. als ein Tag gerechnet (in sonstigen Fristen?) — Bei Zeiterstreckung in Monaten (30 Tage) und Jahren bleibt der dies intercalaris außer Berechnung, aber sonst kommt heut als mutmaßlich gewollt **die Rechnung von Datum zu Datum** in Betracht. DWO. Art. 32, HGB. Art. 428, 1.

Ausnahme: Naturalkomputation, natürliche Berechnung [der Tag ist ein beweglicher Zeitraum von 24 Stunden — a momento in momentum tempus spectatur — minor aetas — decendium appellationis?]

Regel: Tempus continuum [jeder Tag der natürlichen Zeitstrecke ist ein Tag der Frist, innerhalb welcher eine Handlung vorzunehmen ist].

Ausnahme: Tempus utile [nur die Tage der natürlichen Zeitstrecke sind Tage der Frist (dies utiles), an welchen von dem Betreffenden gehandelt werden konnte — die Frist verlängert sich um die dies inutiles — diese Berechnung findet nur Anwendung bei gesetzl. Fristen von der höchsten Dauer eines Jahres (annus utilis — sex menses utiles) für besonders ausgenommene gerichtliche Handlungen (practischer Fall: einjährige und kürzere Anspruchsverjährung) — Qualität der Behinderung? tempus utile ratione initii, continuum ratione cursus?]

3) **Das Institut der Klagverjährung.** [Die actio d. h. die präsente rechtliche Möglichkeit der wirksamen Belangung eines bestimmten Gegners erlischt, wenn der Berechtigte eine bestimmte Zeit verstreichen läßt, ohne von dieser Möglichkeit Gebrauch zu machen — vgl. d. Begriff actio. — Verjährung der exceptiones, Einreden].

Geschichtliche Entwicklung

α) **ältestes Civilrecht** (actiones perpetuae).

β) **Prätorisch-ädilicisches Recht** (actiones temporales, temporariae — annus utilis, sex menses utiles — annuae exceptiones).

γ) **das spätere Civilrecht**

Einführung einzelner Klag-Verjährungen:	**Longi temporis praescriptio**
Strafforderungen des Fiskus. — Quaestio de statu.	zu Gunsten des bonae fid. poss. bei 10 resp. 20jährigem Besitz (inter absentes — praesentes) gegen die actiones in rem speciales.

δ) **Das Recht der Kaiserzeit**

Theodosius II. 424. (allgemeine Verjährung von 30 Jahren) — Anastasius — **Justinian** [alle bisherigen K-Verjährungen unter 30 Jahren bleiben — für die bisherigen act. perpet. gilt die 30 jährige Verjährung, die 40 jährige (Pfandklage, gew. Klagen der Kirchen- und milden Stiftungen, Litispendenz), die 100 jährige (best. Klagen der röm. Kirche) — unverjährbar sind die Steuerforderung des Fiskus, ferner: vindicatio in libertatem, vind. coloni und vind. curialis, nach ihrem Wesen die actiones divisoriae].

Erfordernisse

α) **actio nata,** Beginn der Verjährung, [der Anspruch muß unbefriedigt dastehen, d. h. es muß ein Verhältniß vorliegen, das zur gerichtlichen Belangung eines bestimmten Gegners berechtigt — dingl., persönl. Recht? bedingte, befristete Rechte, Rechte auf periodische Leistungen?]

β) **Nichtausübung und Zeitablauf.** Die Verjährungszeit ist als tempus continuum zu berechnen nur ausnahmsweise (annus utilis etc.) als tempus utile) — Rechtsnachfolge, accessio temporis? vgl. geschichtl. Entwicklung u. Hindernisse.

γ) **Bona fides** nach kanon. Recht (die verschiedenen Ansichten).

Hindernisse

α) **Unterbrechung durch Benutzung der Möglichkeit den Gegner zu belangen** (interruptio):

αα) Anstellung der Klage nicht Mahnung (litis contestatio? Insinuation der Klage? Ladung?)

ββ) Protestation,

γγ) Anerkennung,

δδ) Vorenthaltung einer Leistung an den Verpflichteten, die sich aus der Nichtbefriedigung des Anspruches rechtfertigt.

εε) libellum principi oblatum (r. R.).

β) **Ruhen, Stillstand der Verjährung** (praescriptio dormiens):

αα) Entgegenstehen von Einrede: agere non valenti non currit praescriptio, Moratorien,

ββ) Rechtliche Behinderung in gewissen Fällen,

γγ) Faktische Behinderung vgl. tempus utile — feindliche Invasion — Schisma bei Rechten der Röm. Kirche.

Lehren

Wirkung der Klagverjährung.

[Die actio verjährt nicht ipso jure, sondern ope exceptionis, exceptio longissimi temporis, 30 vel 40 annorum, annalis. Einfluß des Erlöschens der actio auf das Recht: dingliche Rechte — (das Recht bleibt, aber Uebergang der Einrede activ und passiv auf die Rechtsnachfolger) — Forderungsrechte (das Recht geht unter — naturalis obligatio?)]

4) **Das Institut der unvordenklichen Verjährung**
(vetustas, praescriptio immemorialis, indefinita).

Begriff und geschichtl. Entwicklung

α) Ein Zustand der über Menschengedenken hinaus als bestehend festgestellt ist, wird als bestehend aufrechterhalten (Vermutungs- — Ersitzungstheorie).

β) Anwendungsfälle des röm. Rechtes — das kanon. und deutsche Gewohnh. Recht.

Erfordernisse

α) sie ergreift **nur** Zustände der **Rechts**ausübung (res merae facultatis?),

β) sie ist bei allen Rechten (nicht nur R. publicistischen Characters) anwendbar, soweit diese eine zuständliche dauernde Ausübung gestatten,

γ) der Zustand soll solange bestanden haben als das Gedenken der jetzt lebenden Generation (eigne Wahrnehmung — Berichte der Vorlebenden) reicht,

δ) kein titulus, — bona fides?

Beweis und Gegenbeweis.

[Der Beweis geht auf das Bestehen des Zustandes in der Zeit der eignen Wahrnehmung der jetzigen Generation (40 Jahr) und auf den Mangel der Kunde von dem Nichtbestehen des Zustandes bei der jetzt lebenden Generation durch Mitteilung der Vorfahren — der Gegenbeweis geht auf das Nichtbestehen des Zustandes innerhalb der letzten 80 Jahre oder unrechtmäßige Entstehung zu irgend einer Zeit, die bis auf die Gegenwart fortwirkt].

D. Die Ausübung und der Schutz der Rechte.

I. Die Ausübung.

[Ausübung des Rechtes ist Herstellung des dem Rechte entsprechenden Zustandes — Einfluß der Ausübung auf den Bestand der Rechte — qui jure suo utitur, nemini facit injuriam (chikanöse Ausübung des Rechtes) — Collision mehrerer Ausübungsberechtigter und ihre Heilung (Rangordnung — Theilung des Rechtsgenusses — Ausloosung — Prävention, melior est condicio possidentis) — quod mihi prodest et tibi non nocet, ad id potes compelli? — Ausübung durch Stellvertreter (potest quis per alium, quod potest facere per se ipsum) — **Sicherung der Ausübung durch Cautionen.**

1) **Arten der Cautionen.**

a) **Rechtsgeschäfte**

α) **Verbalcaution,** — repromissio, actio ex stipulatu, cautio exposita, c. juratoria.

β) **Realkaution** Bürgschaftsleistung, satisdatio, cautio fidejussoria, Pfandbestellg., cautio pigneraticia, sequestratio.

b) **Obrigkeitliche Verfügungen**

α) missio in possessionem bonorum oder rei (custodia).

δ) Arrest, Realarrest (sequestratio necessaria), Personalarrest.

2) **Pflicht zur Cautionsleistung**
(ad. 1. a.)

cautio voluntaria. Begründung durch Vertrag, letztwillige Verfügung.

cautio necessaria. Die Art der Caution verschieden. — Begünstigungen bestimmter Personen (Fiskus, Stadtgemeinden, Besitzlose, personae illustres, possessores).

II. Die Rechtsverletzung.

[Rechtsverletzung ist die Handlung, die einen dem Rechte nicht entsprechenden Zustand verursacht — Thun oder Unterlassen — dauernd oder vorübergehend — die Beseitigung der Rechtsverletzung erfolgt auf **Klage** durch die Rechtsgemeinschaft selbst (Prozeß, Beweis, Urteil, Exekution]:

a) **Die Unerlaubtheit der Selbsthilfe.**

[Die Selbsthilfe ist nicht an sich unerlaubt, aber eine an sich nicht erlaubte Handlung wird dadurch nicht zu einer erlaubten, daß sie zum Zwecke der Selbsthilfe vorgenommen wurde — Strafbare Fälle der unerl. Selbsth. im röm. Recht: Decretum divi Marci (Marc Aurel) — Constitution von 389. — Selbstvertheidigung, Notwehr? — erlaubte Selbsthilfe? — Heutige Geltung der Bestimmungen des röm. Rechtes].

b) Der ordentliche Rechtsschutz.

(Hilfe der Organe der Rechtsgemeinschaft (Gerichte) gegen eine vom Verletzenden **aufrechterhaltene** Rechtsverletzung).

Klage und Einrede.

1) Die Klage, actio.

α) Begriff der actio, Klage

(actio ist Klaghandlung vor Gericht — die dem Rechte innewohnende Macht zu dieser Klaghandlung — im engeren Sinne die präsente rechtliche Möglichkeit wirksamer gerichtlicher Anforderung eines best. Gegners — actio = Forderungsrecht selbst).

β) Arten der Klagen.

Actiones in rem (speciales, de universitate, generales).	Act. in personam (actio praejudicialis; actio in rem scripta, judicia divisoria als act. mixtae, hereditatis petitio mixta personalis actio).
Ersatzklagen (act. rei persecutoriae).	**Strafklagen** (poenae persecutoriae).

act. mixtae (tam rei quam poenae persequendae causa), act. famosae, lis infitiando crescit in duplum.

Einseitige Strafklagen.	**Zweiseitige Strafklagen.**
Actiones simplices (actio directa?)	Act. duplices (jud. divisoria, interd. retinend. poss. — (actio contraria? reconventio?)
Actiones perpetuae	Actiones temporales.
Actiones civiles.	Actiones honorariae.
Act. directa.	Act. utilis, ficticia.
Act. vulgaris.	Act. in factum (praescriptis verbis).
Act. mit formula in jus concepta.	Act. mit formula in factum concepta.
Act. stricti juris.	Act. bonae fidei,
	Arbitrariae (arbitr. de restituendo).
Act. ordinariae.	Act. extraordinariae (persecutiones).

Interdicta

(simplicia — duplicia, mit proprietatis — possessionis causa, prohibitoria — exhibitoria — restitutoria).

Act. privatae.	Act. populares.

β) Anstellung der Klage (provocatio ex lege diffamari — ex lege si contendat).

2) Die Einrede, exceptio

(replicatio, duplicatio — exceptio in d. formula).

α) Begriff

Die formelle exceptio	**Die materielle exceptio** (im röm. Sinne)
α) direktes Leugnen, β) indirektes Leugnen.	(das materielle Recht besteht an sich, aber seine Wirksamkeit ist ausgeschlossen — Recht gegen Recht).

β) Arten

exceptiones dilatoriae, temporales.	except. peremptoriae, perpetuae.
exc. rei cohaerentes.	exc. personae cohaerentes.
exc. in rem.	exc. in personam.
exc. doli generalis.	exc. doli specialis.
exc. juris civilis.	exc. juris honorarii.

Beginn des Prozesses.

1) Bedeutung des Prozeßbeginnes i. A.

α) Das klass. röm. Recht: de eadem re ne bis sit actio, Consumtion des Klagerechtes — exceptio rei in judicium deductae, prozessuale Novation bis Justinian.

β) Heutiges Recht: die prozessuale Novation ist beseitigt.

2) Wirkung und Bedeutung des Prozeßbeginnes (vgl. richterliches Urteil).

α) Der Beklagte haftet für Alles, was der Kläger haben würde, wäre er sofort bei Beginn des Prozesses befriedigt worden, insofern der Beklagte sonst lediglich einen Gewinn machen würde oder ihn eine Schuld trifft (Anspruch in Betreff der Früchte — des Prozeßgegenstandes — der Preisminderung desselben — omnes bonae fidei possessores post litem contestatam malae fidei possessores esse incipiunt).

β) Vererblichkeit an sich unvererblicher Ansprüche.

γ) Unterbrechung der Verjährung (früheres Recht?)

δ) Litigiosität des Streitgegenstandes (Ausnahmen).

ε) Gebundenheit des Gläubigers bei alternativen Forderungen.

ζ) Prävention bei der aktiven Correalobligation.

η) Haftung des fictus possessor.

3) Der Moment des Prozeßbeginnes.

α) litis contestatio (Legisaktionenprozeß — Formularprozeß — außerordentliches Verfahren: post narrationem propositam et contradictionem objectam — gem. Prozeß).

β) Die Wirkungen des Prozeßbeginnes sind zum Teil mit andern Stadien des Prozesses verknüpft; mit dem Moment
- αα) der Insinuation der Klage,
- ββ) d. Einreichung der Klage (querela inofficiosi?)

Lehren

Beweis.

1) Gegenstand des Beweises.

α) Thatsachen (jura novit curia — Rechtsbeweis?),

β) relevante, erhebliche Thatsachen,

γ) ungewisse Thatsachen [daher ausgeschlossen: notorische, die einer Partei ungünstigen von ihr aber zugestandenen, die durch praesumptio juris et de jure festgestellten).

2) Beweislast.

α) Der Kläger beweist die von ihm zu behauptenden Thatsachen d. s. **die Begründungsthatsachen** seines Anspruchs in ihrem äußeren Vorgang.

β) Der die Aufhebung behauptende Gegner beweist **die Aufhebungsthatsachen** (ei incumbit probatio, qui dicit, non qui negat?).

γ) Die materielle exceptio beweist der Beklagte, die materielle replicatio der Kläger u. s. w. in exceptionibus dicendum est, reum partibus actoris fungi oportere).

δ) Die Hindernisse der Rechtswirkung einer an sich rechtserzeugenden Thatsache beweist der, der sie behauptet.

ε) Die Behauptung gegen die praesumptio juris und die naturalia neg. verbindet zum Beweis.

3) Beweismittel:

Augenschein, Zeugen, Sachverständige, — Urkunden, Eid (jusjurandum voluntarium, Parteieneid, Schiedseid, delatum, relatum, — jusjur. necessarium purgatorium, suppletorium, — j. promissorium, assertorium, — jusjur. in litem Schätzungswürderungseid, j. Zenonianum, cum taxatione, sine taxatione delatum). — Indicienbeweis — praesumptio juris, bedingte — praesumptio juris et de jure unbedingte Autorisierung einer Schlußfolgerung aus best. Thatsachen durch das positive Recht — unmittelbare und unbedingte Autorisation einer Thatsache (praesumptio Muciana).

Richterl. Urteil, Surrogate des richterl. Urteils und die Exekution.

1) Das richterliche Urteil

α) **Die Bedeutung des richterlichen Urteils i. A.** (res judicata pro veritate accipitur — jus facit inter partes — diese Wirkung hat nur das rechtskräftige Urteil — Begriff der Rechtskraft?)

β) **Voraussetzungen der Verurteilung** [2 Fälle: der zur Zeit der litis contestatio vorhandene Umstand ist zur Zeit des Urteils fortgefallen — Befriedigung des Klägers? (Folge?) — der zur Zeit der litis contestatio nicht begründete Anspruch ist zur Zeit des Urteils vorhanden (Folge?).

γ) **Die Wirkungen der rechtskräftigen res judicata:**

- αα) **das verurteilende Urteil** (actio judicati in duplum nach 30 Tagen, 12% Verzugszinsen nach 4 Monaten — prozessuale Novation),
- ββ) **das freisprechende Urteil** (exceptio rei judicatae — Bedeutung im röm. Recht: negative, positive Funktion — Voraussetzungen: eadem res, eadem quaestio d. i. dasselbe Rechtsverhältniß, eaedem personae, partes),
- γγ) **Wirkung der Rechtskraft bez. Dritter** (Statusklagen — Popularklagen — Klage aus der Ungiltigkeit des Testamentes seitens des gesetzl. gegen den Testamentserben — querela inofficiosi testamenti).

2) Die Surrogate des richterlichen rechtskräftigen Urteils (Vergleich, transactio? compromissum?)

Confessio in jure	Jusjurandum in jure delatum	Nichteinlassen (indefensus
(confessus in jure pro judicato habetur — confessio in judicio?).	(relatum — Ausschwören — Erlaß des Schwurs — j. in judicio delatum?)	nach älterem Recht gleich dem judicatus — später?)

3) Die Exekution (Zusammenhang mit der condemnatio?)

Die alte Personalexekution.

(Recht der XII. tab. — lex Poetelia v. 441 d. St. — lex Julia de cessione bonorum).

Die (prätorische) Vermögensexekution.

Die ursprüngliche Universalexekution	Die extraordinäre Spezialexekution
(missio in bona — proscriptio bonorum — bonorum venditio).	α) pignoris capio mit nachfolgendem Verkauf einzelner Vermögensstücke. β) Erzwingung schuldiger Handlungen manu militari durch die Obrigkeit.

Die grundsätzliche Spezialexekution der 4. Periode.

Klage und Einrede.

3) Endigung von Klagen (resp. Einreden)

α) **durch Verjährung** s. oben,

β) **durch den Tod der Parteien** (actiones heredi et in heredem competunt) nur ausnahmsweise:

die Klage erlischt durch Tod des Klägers (aktiver Klagübergang):

act. vindictam spirantes — exceptiones personae cohaerentes.

die Klage erlischt durch Tod des Beklagten (passiver Klagübergang), Popularklagen, Deliktsklagen (mere poenales? — rei persecutoriae nach röm., kanon., heut. Recht? — exceptiones in personam — dolose Verletzung der Vertragspflicht). —

Einfluß der litis contestatio.

γ) **Durch Klagenkonkurrenz**(?) (Identität des juristischen Zweckes zweier Klagen bewirkt, daß der realisierte Zweck der einen die Realisierung des Zweckes der andern, soweit als die Realisierung des Zweckes der einen reicht ausschließt — subjective — objective? cumulative, elective, successive, alternative K.C.? — vollständige — partielle — bona fides non patitur ne bis idem exigatur — Konkurrenz der Einreden?)

Beginn des Prozesses.

c) Der außerordentliche Schutz der in integrum restitutio

[ist dasjenige außerordentliche Rechtsmittel, durch welches die von einer juristischen Thatsache dem Rechte gemäß erzielte rechtl. Wirkung aus Gründen der Billigkeit wieder beseitigt wird. — Wiederbeseitigung durch Herstellung des identischen Zustandes, wie er vor Eintritt der rechtlichen Wirkung bestand (Wirkung der Restitution). — Unterschied von den obligatorischen Ansprüchen auf restituere? — der Restitutionskläger heißt Implorant, der = Beklagte Implorat].

Die Erfordernisse der i. i. restitutio:

Verletzung, laesio.

[Schädigung durch existente rechtl. Wirkung — gegen die Schädigung darf nicht schon sonstiger Rechtsschutz gewährt sein (Subsidiarität der i. i. r.) — Der Schaden braucht nicht notwendig Vermögensschaden zu sein — der Satz minima non curat praetor gilt nur beschränkt in absolutem Sinne, wohl aber in Bezug auf den Nachteil, der dem Imploraten durch die Restitution zugeht. **Ausnahmen**: die i. integ. rest. ist ausgeschlossen: durch dolus des Imploranten — gegen öffentliche Versteigerung durch den Fiskus zu seiner Befriedigung — gegen die Folge d. 30= und mehrjährigen Verjährung — gegen die Eheschließung — für Descendenten gegen Ascendenten — CPO. §. 210].

Causae restitutionis.

1) **minima cap. dem.** im früheren römischen Recht.
2) **minor aetas** [Wirkung der Vertretung und Verbeistandung des Vormundes und der Autorisation der obervormundschaftl. Behörde? — **Ausgeschlossen**: durch venia aetatis — durch eidliche Bestärkung des pubes minor (auth. sacramenta puberum) durch Anerkennung seitens d. major factus — für den minor gegen den minor (in pari causa melior est condicio possidentis) — durch öffentliche Autorisation zum Geschäfte. — **Ausdehnung** auf Gemeinden, Kirchen, milde Stiftungen (restit. majorum).
3) **Zwang, Betrug, Irrtum** (Stellung der i. i. r. zur actio quod metus causa und actio doli — i. i. r. propter errorem?)
4) **Absentia und andere äußere Hindernisse**, die eine Versäumniß herbeiführen und die i. i. r. rechtfertigen [clausula generalis —. Quellenmäßige Fälle: Mangel der Freiheit und absentia desjenigen, der hätte handeln sollen, propter metum, rei publicae causa, non ex sua voluntate sed necessitate, nascituri — protracta et denegata justitia, außerordentliche Ferien — Mangel der Freiheit, absentia und Unmöglichkeit der Belangung dessen, gegen den gehandelt werden sollte.

Das Restitutionsgesuch.

1) **Frist** [quadriennium continuum, früher annus utilis — Bestimmung Constantin's — Beginn der Frist in den einzelnen Fällen (minor aetas und venia aetatis? — in den übrigen Fällen? — bei Restitut. der Gemeinden, Kirchen, milden Stiftungen?) — Versäumung der Frist aus Gründen, die eine restit. i. i. rechtfertigen?]

2) **Die Person des Imploranten.**

3) **Die Person des Imploraten.**

restitut. i. i. i. rem (r. propter metum)	restit. i. i. in personam.

Das Restitutionsverfahren.

1) **Zuständige Behörde** [nach Röm. Recht der Prätor, praeses provinciae — heut der ordentl. Richter.

2) **Verlauf des Verfahrens.** (Dauer des Verfahrens nach Justinian?)

α) **judicium rescindens**, Entscheidung über Zulassung der Restitution.	*β*) **judicium rescissorium**, Entscheidung über Collisionsfälle die bei Verwirklichung des die Restitution aussprechenden Urteils (*α*) sich ergeben.

γ) Vereinigung von *α* und *β* ist denkbar und heut gewöhnlich.

3) **Das Urteil** geht auf Herstellung des früheren Zustandes (Identität!)

Die persönliche Rechtsstellung

[controversia, quaestio status — assertor in libertatem — res judicata wirkt gegen Dritte — Verjährung der quaest. stat. in 5 Jahren].

Die Modifikationen der persönlichen Rechtsstellung

I. vermöge der Stellung des Einzelnen in der allgemeinen Rechtsgemeinschaft.

Hier ergeben sich folgende Gegensätze:

A.

Liberi, Freie — servi, Unfreie, Sclaven, Halbfreie — liberti, Freigelassene (status libertatis).

1) **Rechtsstellung der Sclaven** [die servitus ist juris gentium, der Sclave ist Sache, Rechtsobject im dominium seines Herrn — Lex Petronia (aus dem Anfang der Kaiserzeit) — Sct. Silanianum — Bestimmungen von Claudius Hadrian, namentlich von Antoninus Pius — **Beschränkte Anerkennung des Sclaven als Rechtssubject** [Erwerb des dominus durch den Sclaven, Verpflichtung des dominus (actiones adjectitiae qualitatis, actio noxalis) — Anerkennung der serviles cognationes — die injuria gegen den servus begründet actio injuriarum des Herrn — Testierfähigkeit des servus publicus — Verbindlichkeit ihrer Contracte für den Fall erlangter Rechtssubjectivität — Möglichkeit der Erlangung der Persönlichkeit (Zustände der Halbfreiheit] — Unterschied der servitus von der mancipii causa.

Der Erwerb der Freiheit:

a) **Mit Willen des dominus (Freilassung).**

α) Die Formen nach altem Recht.

in jure cessio	manumissio censu	manumissio testamento
(manumissio vindicta erlischt mit d. in jure cessio.	bis 74. p. Chr.	(fideicommissaria? servus orcinus?)

B.

Cives, Bürger — peregrini, Nichtbürger.

a) **Die Entwicklung bis auf Caracalla.**

1) **Bürgergemeinden:**

a) die in das Bürgerrecht aufgenommenen municipia [Lex Julia, Lex Plautia Papiria]

b) die coloniae civium Romanorum.

2) **Peregrini:**

liberae civitates	dediticii	Foederati. Civitates foederatae
(amicitia) hospitium publicum, privatum, sie leben nach ihrem jus civile oder nach jus gentium.	Aufhören der politischen Existenz — praefecturae — kein commercium und connubium — sie leben nach ihrem jus civile resp. jus gentium — dediticii ex lege Aelia Sentia.	*α*) socii (foedus iniquum), *β*) die im **jus Latii** befindlichen socii [die alten Latinerstädte, socii Latini nominis, Latini Coloniarii — Inhalt des nomen Latinum (minus und majus Latium) — Latini Juniani.

b) **bis auf Justinian**

1) Erstreckung des Bürgerrechtes durch Caracalla über das ganze Reich (ihre Bedeutung).

2) Zustand unter Justinian.

C.

Infames ohne bürgerliche Ehre.

Bürgerehre ist die Wertschätzung die einer Person zu Teil wird kraft ihrer Zugehörigkeit zur bürgerlichen Gemeinschaft — Ungeschmälerte Ehre ist nach röm. Recht Bedingung gewissen öffentlichen Handelns — Fixierung der Voraussetzungen geschmälerter Bürgerehre im Edict der Obrigkeit bes. des **praetor**.

1) **Das röm. Recht** unterscheidet:

a) turpitudo (infamia facti — nota, macula, ignominia)

b) **infamia juris**

immediata	mediata
(restitutio famae) Nicht ehrenhafter Beruf — missio ignominiosa — Ehebruch — Doppelverlöbniß, Doppelehe — Verletzung des Trauerjahres (vom kanon. Recht beseitigt), der alte exekutive Zwangsverkauf (Lex Julia de cessione bonorum). Verletzung eines beschworenen Vergleiches].	[Criminelle Verurteilung im judicium publicum — Verurteilung wegen furtum, rapina, dolus und injuria (auch Geständniß in sich schließende Abfindung) — Verurteilung auf die actio tutelae directa, pro socio, mandati directa, depositi directa (contractus famosi).]

A.

β) Die späteren Formen:

manumissio per epistolam, inter amicos, per mensam begründet Freiheitsbesitz der lex Junia Norbana.	Die kirchliche manumissio Constantins. in ecclesia	manumissio durch beliebige mündliche oder schriftliche Erklärung vor 5 Zeugen auch konkludentes Verhalten seit Justinian.

γ) **Die Erfordernisse und Wirkungen der manumissio:**

(quirit.) Eigentum und best. Form — Freilassung des Miteigenthümers — Lex Aelia Sentia v. 4 p. Chr. (dediticii ex l. Aelia Sentia — best. Alter eventuel causae probatio — Strafforderung wegen groben Undankes, revocatio i. servitutem). — Lex Junia Norbana v. 19. p. Chr. (Latini Juniani) — Fufia Caninia v. 8. p. Chr.

b) **Ohne Willen des dominus**

[zur Belohnung der Entdeckung gewisser Verbrechen (Sct. Silanianum — Edicte von Claudius, Trajan, Leo und Justinian].

2) **Die Rechtsstellung der Halbfreien,** die in den Zustand der Freiheit übergehen:
   a) der statuliber,
   b) der im thatsächlichen Zustande der Freiheit befindliche (Freiheitsbesitz — Ersitzung?).

3) **Die Rechtsstellung des Minderfreien:**
   a) Clienten,
   b) Colonen (glebae adscripti — Abgabe — Begründung: originarii, manumissi, durch Vertrag und Verjährung).

4) **Die Rechtsstellung des Freigelassenen:** [libertus, libertinus — im Gegensatz zum ingenuus — Folgen der Unebenbürtigkeit — Verhältniß zum patronus (Alimentationspflicht, Ehrerbietung, operae officiales, jurata operarum promissio, exceptio onerandae libertatis causa factorum)].

Erwerb der Ingenuität:

Jus anuli aurei (Ingenuität und Patronatsverhältniß).	**Verwirkung der Patronatsrechte** (der libertus wird nicht ingenuus)	**natalium restitutio** (Erwerb der vollen Ingenuität).

5) **Begründung der Sclaverei (maxima capitis deminutio)** durch:
   a) **Kriegsgefangenschaft** [mancipium — servi publici und privati, venditio sub corona) — jus postliminii — ab hostibus redemptus — fictio legis Corneliae].

B.

c) **Erwerb des Bürgerrechtes:**

1) **durch Geburt** (das ursprüngliche Prinzip — Lex Maenia v. 586 — Sct. unter Hadrian: anniculi, erroris causa probatio vor d. praetor oder praeses provinciae).

2) **durch Verleihung** [cum et sine suffragio — lex data — Verleihung an Einzelne, Städte, Völker (Best. Trajans, bez. d. Latinus Junianus)].

3) **besonderer Erwerb für die Latiner**
   α) ex lege Aelia Sentia durch causae probatio anniculi,
   β) für die Latina ter enixa,
   γ) iteratio der Freilassung für formlos Freigelassene,
   δ) Erbauung von Häusern, Schiffen, Mühlen, Eintritt in die cohortes vigilum,
   ε) Bekleidung eines Gemeindebeamtes.

d) **Verlust des Bürgerrechtes (media capitis deminutio):**
   α) Eintritt in eine colonia Latina,
   β) Strafe der Verbannung (aquae et ignis interdictio, deportatio in insulam, proscriptio bonorum).

e) **Heutiges Recht.**

C.

Wirkung.

Ausschließung von Aemtern — im Privatrecht: Mangel der Aktivlegitimation zur actio popularis, procuratoria exceptio — persona infamis ist stets persona turpis.

Kanon. Recht: Unfähigkeit zur Prokuratur

Reichsges.: Ausschließung von Zünften und Notariat.

2) **Das heutige Recht.**
R.Str.G.B. §. 31 ff.?

Rechtsstellung

A.

b) **Geburt** [bei Mischehen entscheidet der status der Mutter zur Zeit der Geburt, später sollte der Verlust der Freiheit während der Schwangerschaft nicht mehr dem Kinde schaden].

c) **Strafbestimmungen**:

Freiheitsverlust verbunden mit Verkauf ins Ausland	**ohne Verkauf ins Ausland**
α) incensus,	α) Sct. Claudianum.
β) der nicht losgekaufte addictus.	β) revocatio in servitutem seit Claudius
	γ) homo liber major viginti annis ad pretium participandum se venumdari passus (prätor. Recht).
	δ) servitus poenae in Folge der damnatio ad bestias, ad metalla.

6) **Heutiges Recht** (deutsche Friedlosigkeit? Leibeigenschaft?)

B.

C.

II. vermöge der Stellung des Einzelnen in der familia.

Die Hausunterthänigkeit, Gegensatz von homines sui — et alieni juris.

[**Hausunterthänigkeit** ist diejenige Unterworfenheit einer Person unter eine andere, kraft deren der Subjicierte dem pater familias gegenüber nicht Subject privater Berechtigung sein kann. — **pater familias**, homo sui juris ist Derjenige, dem als dem Haupte der Familie volle privatrechtliche Persönlichkeit in soferne zusteht, als er einer privatrechtlichen Beherrschung nicht unterworfen ist.]

1) **In der familia stehen als homines alieni juris:**

a) **Servi**,	b) **Liberi**,
weil sie Rechtsobjecte sind (**dominica potestas**).	weil sie ihre Existenz dem Erzeuger verdanken (**patria potestas**).
Analogon: der im mancipium Befindliche (**mancipii causa**) ist zwar Rechtssubject aber servi loco, ihm ähnlich der Schuldknecht (vgl. Exekution).	**Analogon: uxor in manu** (**manus**), uxor in manu ist filiae loco.
	Folge der Subjection, Princip: Volle öffentlichrechtliche Persönlichkeit, selbständige Verpflichtungsfähigkeit, keine Vermögensrechtsfähigkeit — spätere Modifikationen.

(vgl. Familienrecht).

Die Verwandtschaft
(cognatio im weiteren Sinne).

Blutsverwandtschaft, cognatio im engeren Sinne.

[**Begründung,** linea recta (Ascendenten — Descendenten), linea obliqua, cognati ex latere, ex transverso (Collateralen, Seitenverwandte].

Unterschiede:

a) Vollbürtige Verwandtschaft (germani, consanguinei) — halbbürtige (consanguinei — uterini.
b) der respectus parentelae.
c) Die mehrfache Verwandtschaft.
d) Legitime Verwandtschaft (durch eheliche Zeugung begründet — matrimonium justum, legitimum) — illegitime Verwandtschaften, vermittelt durch:
  α) Konkubinat (liberi naturales),
  β) contubernium (cognatio servilis),
  γ) vorübergehende Geschlechtsverbindung eines Mannes mit einem (freien) Weibe, Stuprum

Schwägerschaft, Affinität.

[**Begründung:** durch Ehe. A. besteht zw. dem einen Ehegatten und den ehelichen und unehelichen Blutsverwandten des andern.

Unterschiede:

α) A. in gerader Linie (Schwieger- — Stief-) — in der Seitenlinie.
β) Affinität der Ehegatten und Quasiaffinität der Brautleute?
γ) Affinität durch außerehelichen Beischlaf?

Auflösung durch Lösung der Ehe.

Agnation, Gentilität.

1) **Agnation,** legitima, civilis cognatio. Agnaten sind diejenigen, die unter derselben patria potestas entweder stehen oder stehen würden, falls der gemeinsame Stammvater noch lebte (familia agnatorum).

Begründung:

α) durch Zeugung im leg. matrimonium.
β) Durch Rechtsakt: Adoption, conventio in manum.
γ) Keine Vermittlung durch Weiber.

Aufhebung ist durch Rechtsakt möglich; capitis diminutio.

2) **Gens,** Gentilen sind die Träger des glei-

2) **Zerstörung der Zugehörigkeit zur familia** (als Haupt oder Glied — capitis deminutio) sie tritt ein

a) durch Freiheits- und Civitätsverlust (maxima und media cap. dim. = magna c. d.)

b) durch **absichtliche** Aufhebung des Familienbandes (cap. dim. minima):
   α) arrogatio,
   β) adoptio,
   γ) in manum conventio,
   δ) emancipatio,
   (nicht durch Auflösung der großen Agnatenfamilie in die engeren Familien in Folge des Todes des Familienhauptes — captio zum flamen Dialis oder zur virgo Vestalis).

c) Wirkung der cap. dim. minima [Austritt aus der Agnatenfamilie, gens — Endigung von Usus und Ususfructus (bis Justinian), Untergang der Klagen der Gläubiger (prätor. i. integr. restit. — utilis actio — im neuesten Recht fast ohne Bedeutung].

(adulterini), incestus juris gentium (incestuosi)

δ) Stellung der unehel. Kinder nach röm. — heutigem Recht [sine patre filii — Stellung zur Mutter? — Klage auf Anerkennung der Vaterschaft? — Legitimierte, Kinder aus einer Putativehe, Braut-,Mantelkinder?]

e) **Beweis der Geburt- und Zeugung** [mater semper certa — pater semper incertus — Beweis der ehelichen Zeugung: pater est quem nuptiae demonstrant, wenn das Kind frühestens am 182 Tage nach Eingehung der Ehe (praesumptio juris) oder spätestens am 300 Tage nach Auflösung der Ehe (praesumptio juris et de jure) geboren wird — Gegenbeweis].

f) Natürliche — bürgerliche Verwandtschaft (Adoption).

g) Cognatio spiritualis.

chen Familiennamens, bei denen die Verwandtschaft nicht mehr nachweisbar ist (frühere politische Bedeutung der gentes).

Bedeutung im Priv.-Recht: gesetzl. Erbrecht, Vormundschaft bis zum Beginn der Kaiserzeit.

3) Agnaten im deutschen Sinne?

Rechtliche Bedeutung der cognatio und affinitas.

[s. Eherecht (Reichsges. v. 6. Febr. 1875) Erbrecht. — Bedeutung der Seitenverwandtschaft: Ehehinderniß, Erbrecht (für illegitime nur bez. der Mutter) Recht und Pflicht zur gesetzl. Vormundschaft, Stellung der Geschwister im Erbrecht, letztere durch das benef. competentiae ausgezeichnet. — Bedeutung der Aff.: Ehehinderniß in der linea recta, beschränktes benef. competentiae].

Berechnung der Nähe der Verwandtschaft.

computatio civilis, römische Berechnung: quot generationes, tot gradus. | Deutsch-kanonische Computation.

Verhältniß von cognatio und agnatio

[qui est agnatus et cognatus est — **das alte Recht:** Vorwiegende Bedeutung der agnatio (Erbrecht, Vormundschaftsrecht — cognatio hindert gewisse Verhältnisse, die den Banden des Blutes widersprechen (Ehe) — **spätere Entwicklung** zur steigenden Berücksichtigung der cognati: lex Cincia, lex Furia testamentaria, erbrechtl. Anspruch durch den Prätor und die Kaisergesetzgebung — aber Beschränkung auf den 6. und 7. Grad. — Ausgleich unter Justinian].

Rechtsstellung

III. vermöge individueller Verhältnisse des Einzelnen.

Alter

vgl. Handlungsfähigkeit.

1) **Gemeinsame Stellung der Minderjährigen:**
   α) Vorrechte bei der Verjährung — benef. restitutionis in integr. — Zinsen,
   β) gesetzl. Veräußerungsverbot in Betreff ihres Vermögens.

2) **Stellung des impubes infant. major:** Unfähigkeit zur Ehe, Solennitätszeugniß, Eid.

3) **Stellung des senex** (60 Jahre): Befreiung von der Vormundschaft, Gemeindeamt.

Geschlecht

vgl. Handlungsfähigkeit.

1) **Ausnahmestellung des weiblichen Geschlechts:**
   α) Unfähigkeit zu gew. Privatrechtsverhältnissen (väterliche Gewalt, Vormundschaft, Solennitätszeugniß),
   β) Abhängigkeit vom Mann (uxor in manu),
   γ) begünstigte Stellung (Intercessionen — Dotalanspruch, Rechtsirrtum).
   δ) Beschränkung der Frauen im Erbrecht nach älterem röm. Recht.

2) **Hermaphroditen, Zwitter?**

Körperlicher Zustand

1) **Vorübergehende Krankheit** entschuldigt die Versäumung einer Handlung (morbus sonticus),

2) **dauernde Gebrechen,** vitia, vgl. Handlungsfähigkeit.
   α) Gewisse vitia machen ihrer Natur nach zu gewissen Rechtsverhältnissen unfähig, Zeugungsunfähigkeit zur Ehe, Adoption (impotens, spado — castratus?)
   β) Bresthaftigkeit exkusiert von der Pflicht der Vormundschaft.

Religion

a) bis auf Constantin ohne Einfluß,

b) seit Constantin Benachteiligung der Nichtchristen:
   haeretici und manichaei, apostatae, Juden und pagani,

c) Kanonische und Reichsgesetze: Festhaltung der Minderstellung der haeretici und Juden.

d) Westphälischer Frieden. DBA. Reichsgesetz vom 3. Juli 1869.

Wohnsitz, domicilium

[ist der Ort, an dem Jemand den Mittelpunkt seines bürgerlichen Lebens hat,
— domicilium und origo (Angehörigkeit an die Stadtgemeinde kraft des Bürgerrechts, — (domicilium im heutigen und römischen Sinne — domicilium und Aufenthaltsort, — domicilium voluntarium — necessarium, je nach Begründung des Wohnsitzes — Mehrfacher Wohnsitz — Personen ohne Wohnsitz? — Bedeutung des Wohnsitzes (Gerichtsstand, räumliche Beziehung vieler Rechtsverhältnisse zum domicilium und daher Anwendung der lex domicilii auf sie).

Stand

1) **Römisches Recht:** Privilegien
   α) des Soldatenstandes (opp. pagani) namentlich im Erbrecht und als filius familias im Vermögensrecht,
   β) der Senatoren und, illustres personae.

2) **Deutsches Recht:**
   α) das römische Recht ist fast gänzlich antiquiert.
   β) Die deutschen Standesunterschiede (Adel-, Bürger- und Bauernstand) sind beseitigt oder ausgeglichen.

Das Sachenrecht.

A. Die rechtlich bedeutendsten Unterschiede der Sachen.

[Begriff der Sache: Sache ist das einzelne Stück der vernunftlosen Natur].

a.

Körperliche (res corporalis) und **unkörperliche Sache** (res incorporalis der Neueren) — hier wird Sache im uneigentlichen Sinne gebraucht, als Gegenstand von Rechten. — Unkörperliche Sachen als Gegenstand von Rechten:

α) Rechte: Pfandrecht, Nießbrauch,

β) Sachgesammtheiten (vindicatio gregis),

γ) geistiges Eigentum, Verlagsrecht 2c.

(res corporalis — incorporalis der Römer?)

b.

Einfache, einzelne Sachen, res singulae (ἡνωμένον) S. von abgeschlossener physischer Selbständigkeit **zusammengesetzte Sachen** (**universitas rerum cohaerentium**, συνημμένον) — **Begriffsganze, Collektivganze**,

Universitas facti oder hominis, universitas rerum distantium. — Besitz und Eigentum nur an den einzelnen Stücken möglich (grex?)

Universitas juris. — Vermögen, peculium, dos — diese univ. j. vom Recht zum Teil als Ganze behandelt (so d. Vermögen und das peculium der Hauskinder — res succedit in locum pr tii et pretium in locum rei — Universalsuccession).

c.

Res in commercio — extra commercium.

1) **Nach röm. Recht sind extra commercium:**

Res divini juris:

Res sacrae, religiosae, sanctae — Bestimmung Justinian's bezüglich der res sacrae — Was sind die res sanctae eigentlich?

Res humani juris in publico usu:

α) **res publicae** (Straßen, Plätze, Theater),

β) fundus provincialis.

Ihrer Natur nach:

α) **res omnium communes** (aer, aqua profluens, mare, litora maris),

β) **flumina publica** [römischer Maßstab? — ripae? alveus relictus? — innundatio? insula in flumine nata (agri limitati und arcifinii)],

γ) **Körper eines Menschen,**

δ) **wilde Thiere.**

2) **Heutiges Recht.** extra comm. sind nur noch: res omnium communes, flumina publica (Maßstab?) — Körper des Menschen. — Rechtsschutz bez. der res publicae in publico usu heut und in Rom.

h.

Haupt= und Nebensachen.

1) **accessio im eng. Sinne,** [die Sache die im Verhältniß zum Ganzen kein selbständiges Dasein hat — accessio cedit principali],

2) **accessio im weit. Sinne,** [ist eine selbständige Sache im Verhältniß zu einer selbständigen Sache, so daß das Eigentumsrecht an der accessio bestimmt wird durch das Eigentumsrecht an der Hauptsache. (Fruchterwerb).]

3) **Zubehörung, Pertinenz,** [ist die selbständige Sache, die nach Verkehrsauffassung rechtlich als zu einer andern selbständigen Sache gehörig behandelt wird. — Begriffsmomente? gesetzliche, präsumtive Pertin. — willkürliche Pertin. — Unterschied von 1].

i.

Früchte, fructus.

1) **Früchte im weit. Sinne;** jeder Vorteil, der aus der Sache fließt (z. B. durch Verkauf),

2) **Natürliche Früchte.** [Diejenigen selbständigen organischen (und nicht organischen Erzeugnisse einer Sache), in denen sich der wirtschaftliche Ertrag ohne Substanzverlust (oder wenigstens dauernd) darstellt. — Practische Bedeutung der Scheidung von Substanz und Frucht? fructus pendentes (stantes), separati — percepti (apprehensi), percipiendi, mere naturales, industriales].

3) **Civilfrüchte** fructus civiles, [durch Vermittlung eines Rechtsverhältnisses aus der Sache gewonnene Früchte].

Recht

d.

Bewegliche, res mobiles, Mobilien, [die unbeschadet ihres Gehaltes und ihrer Form von einem Ort zum andern verbracht werden können — selbständige Sache].

Unbewegliche, res immobiles, Immobilien, Grundstücke, fundi, [bei denen die gedachte Ortsveränderung nicht möglich ist — fundus ist begrenzter Teil der Erdoberfläche, eine selbständig gedachte Sache — Umfang der Grundstücke? — praedia urbana, rustica, suburbana — die rechtliche Behandlung der Mobilien und Immobilien kann kraft Privatwillens oder kraft Rechtssatzes gleich sein — Bedeutung des Unterschiedes (venia aetatis — Mündelgrundstücke, oratio divi Severi — fundus dotalis).

Heutiges Recht?

e.

Vertretbare Sachen, Genus-Sachen, res quae in genere suo functionem recipiunt, [nach Gattungsmerkmalen bestimmte Sachen, Quantitätssachen].

Nicht vertretbare Spezies-Sachen, species, certum corpus, [konkret und individuell bestimmte Sachen], ohne besondere Festsetzung sind vertretbar d. **res, quae pondere numero mensura consistunt** (Geld, Getreide).

f.

Verbrauchbare Sachen, Consumtibilien, res quae usu consumuntur, [die nach einmaligem ordnungsmäßigem Gebrauch in ihrer bisherigen Integrität vernichteten Sachen].

Abnützbare Sachen, res quae usu minuuntur, [die nach Bestimmungsmäßigem Gebrauch zu weiterem gleichen Gebrauch untauglichen Sachen]. — Verbrauchbarkeit des Geldes — Verhältniß zu den vertretbaren Sachen — practische Bedeutung des Unterschiedes.

g.

Die Teile.

1) **Teil ist:**

α) das **abgesonderte** Stück einer einheitlichen Sache (b.) — Absonderung durch Aufhebung des körperlichen Zusammenhangs (bewegl. Sachen) — ohne diese Aufhebung (fundi, communio pro diviso),

β) Teil ist Stück einer zusammengesetzten Sache (universitas ex contingentibus),

γ) Teil ist Anteil, Rechnungsteil, intellectueller Teil pars pro indiviso (Anteil am Recht oder am Nutzwert?)

2) **Real teilbar,** ist bei Ausgleichung einer bezüglich der Sache bestehenden Rechtsgemeinschaft nur die Sache, die derart in andere Sachen zerlegt werden kann, daß Art und Wert der geteilten Sache in den Teilen fortlebt (Teilbarkeit der Rechte).

k.

Verwendungen auf die Sache, expensae, [keine Nebensachen, sondern Auslagen und Kosten, die auf eine Sache verwendet sind, — rücksichtlich des möglichen Ersatzanspruches unterscheidet man:

α) impensae necessariae zur notwendigen Erhaltung der Sache und Bewahrung vor Schaden,

β) utiles zur Förderung des Ertrages oder pekuniären Nutzens für den Eigentümer,

γ) voluptariae, voluptuosae, Luxusaufwand und jeder andere unnötige und unnütze Aufwand.

l.

Res mancipi — alleinige Objecte der mancipatio und Veräußerung in Form der mancipatio und in jure cessio:

α) praedia in Italico solo,

(β jura praediorum rusticorum),

γ) servi,

δ) quadrupedes, quae collo dorsove domantur.

Res nec mancipi.

B. Die Sachen-Rechtsverhältnisse.

A. Das Rechtsverhältniß, Begriff, Gegenstand, Geschichte.

Eigentum [dominium — proprietas — res corporalis].

A. Begriff.

[Eigentum ist dasjenige Recht, welches dem Subjecte die ausschließende Herrschaft über eine körperliche Sache in der Totalität ihrer Beziehungen gewährt — positive, negative Seite des Eigentums — das Eigentum ist nicht die Summe der dem Eigentümer zustehenden Befugnisse (die Möglichkeit der Ausscheidung einzelner Befugnisse aus dem Eigentum, jura in re aliena).

B. Gegenstand.

I. **Körperliche Sachen** (res corporales), Eigentum an Immobilien (Eigentum an der Luftsäule? — Eigentum an einer universitas rerum cohaerentium, tignum junctum?

II. **Universitates rerum distantium** nach Art der grex — Wirkung: gregis vindicatio.

III. **Intellektuelle Teile** vgl. condominium B.).

C. Geschichte.

I. **Staatseigentum** (dominium pop. Romani ex jure Quiritium),
  a) am ager publicus Italicus,
  b) am Provinzialboden.

II. **Geschlechtereigentum an Immobilien.**

III. **Privateigentum**

a) **des civis Romanus und Latinus**
  1) ex jure Quiritium,
  2) in bonis esse.
  3) jus in agro publico Italico (ager assignatus — quaestorius),
  4) jus in fundo provinciali (possessio et usus fructus) ager assignatus — quaestorius.

b) **des peregrinus,**
  1) ex jure civili peregrinorum,
  2) ex jure Romano

Dominium ex jure gentium. (durch acquisitio naturalis nach jus gentium.	Possessio und usus fructus am ager provincialis.

IV. **Ausgleichung der Gegensätze zum einheitlichen Eigentum.**
  a) Ausgleichung von dom. ex jure Quiritium und in bonis esse in der 4. Periode — Aufhebung durch Justinian,
  b) Ausgleichung des römischen und des dominium ex jure gentium,
  c) Verdrängung des Staats= durch das Privateigentum in den Provinzen.

B. Modifikationen, Anwendungen des Begriffes.

A. Beschränkungen des Eigentumsrechtes.

I. **durch die gesetzlichen Eigentumsbeschränkungen (Legalservituten).**

Nachbarrecht (interd. de glande legenda — de arboribus caedendis — actio aquae pluviae arcendae — cautio damni infecti pp.	Beschränkungen im öffentlichen Interesse (tignum junctum — Nachgraben nach Mineralien).

II. **durch erworbene Rechte Dritter** (jura in re — dominium limitatum — illimitatum).
  1) Servituten,
  2) Emphyteusis und Superfizies,
  3) Pfandrecht.

III. **durch das jus prohibendi der Miteigentümer,**

IV. **durch kollidierendes Eigentum**
  1) des dominus ex jure Quiritium und dessen, der die Sache in bonis hatte,
  2) des Staates und des possessor bez. des ager publicus und provincialis,

V. **durch Veräußerungsverbote** (gesetzliche — richterliche — vertragsmäßige)

VI. **durch Bedingung, Befristung, Voraussetzung,** obligatorische Verpflichtung zur Rückgabe.

B. Arten des Eigentums (vgl. rubr. A, C.).

1) **Miteigentum, condominium** (pro indiviso) [Teilung des Rechtes oder des Wertes? — Rechte und Pflichten des Miteigentümers],
2) **Relatives, fingiertes Eigentum** (bonae fidei possessio, actio in rem Publiciana),
3) **Dominium utile — directum** (Unter= — Obereigentum),
4) [Dominium eminens —],
5) **Dominium limitatum,** s. minus plenum — **illimitatum** s. plenum,
6) **Schwebendes Eigentum,**
7) **Dominium revocabile** [**ex nunc**] — **ex tunc.**

C.

Erwerb und Verlust.

A. Erwerb.

I. Römisches Recht.

a) **durch Erwerb entstandener Sachen** (acquisitio),
1) acquisitio naturalis nach jus gentium bedingt durch Besitzerwerb (occupatio, traditio),
2) acquisitio civilis [mancipatio, in jure cessio, adjudicatio, acquisitio legati und hereditatis, assignatio, (quästorischer Verkauf des ager publicus), addictio der Beute — usucapio].

b) **durch Entstehen von Sachen** (confusio, commixtio alluvio, avulsio), vgl. II. b. 1.

II. Heutiges Recht.

a) **Derivativer Erwerb.**

1) **Tradition, traditio** [Besitzübertragung — Fähigkeit zur traditio beim Veräußerer, beim Erwerber? — error in persona etc.? — justa causa traditionis? — jactus missilium — traditio beim Kauf — durch Stellvertreter — brevi, longa manu traditio, constitutum possessorium),

2) **adjudicatio** im judicium divisorium,

3) **Verwirkung** (decretum divi Marci — commissa — Verlust der Miteigentumsquote — in Folge Vernachlässigung steuerpflichtiger Grundstücke,

4) Erbschaft und Vermächtniß,

5) Impetratio dominii d. Pfandrecht — missio in possessionem ex secundo decreto [nudo pacto?]

b) **Originärer Erwerb.**

1) **durch Entstehung neuer und Kombination von vorhandenen Sachen zu neuen,**
α) **confusio, commixtio** [Wirkung? — Vermengung von Geld?],
β) **Inaedificatio, satio plantatio,** textura, pictura, scriptura,
γ) **Specificatio** (Sabinianische, Prokulianische Auffassung?)
δ) **Alluvio, avulsio, alveus derelictus (mutatus), insula in flumine nata** (agri arcifinii, limitati),
ε) **Fruchterwerb,** [des Eigentümers, bonae fidei possessor und Emphyteuta durch Separation, des Usufructuar (und Usuars) durch Perception, des Pächters (und Pfandgläubigers) durch tradition],

2) **durch Occupation,** herrenloser Sachen [ferae, res derelictae — res hostium (jus postliminii)],

3) **durch Schatzfindung** (Ungewißheit des Eigentumsrechtes],

4) **durch Ersitzung,**
α) **ordentliche Ersitzung** [res habilis, titulus justus s. putativus, sine titulo (usucapio pro herede, usureceptio) bona fides — possessio und tempus (accessio possessionis?) — usurpatio — geschichtliche Entwicklung bis Justinian].
β) **außerordentliche Ersitzung,** [bona fides, tempus von 30 und 40 Jahren].

D.

Rechtsschutz.

A. Schutz gegen Entziehung des Besitzes
(rei vindicatio — unus casus?)

I. **Voraussetzungen:** dominium beim Kläger (probatio diabolica) und Besitz oder Detention beim Beklagten (translatio judicii oder possessionis — laudatio auctoris — ficta possessio),

II. **Gegenstand,** res corporales — gregis vindicatio (Vorbereitung durch actio ad exhibendum),

III. **Verteidigung** [dingliche Rechte, die zur Detention befugen — exceptio rei venditae traditae — nicht obligatorische Rechte — Anspruch auf Ersatz der impensae (jus tollendi)],

IV. **d. Petitum der Kl.** [Herausgabe der res cum omni causa — Stellung des bonae und malae fidei possessor — litis aestimatio (jusjurandum in litem)].

B. Schutz gegen Behauptung eines das dominium beschränkenden Rechtes oder Vornahme einer das Eigentum beschränkenden Handlung
(negatoria in rem actio).

I. **Voraussetzungen** [dominium beim Kläger — Beschränkung des Eigentums beim Beklagten],

II. **Verteidigung** [eignes Recht an der Sache],

III. **Petitum der Kl.** [Anerkennung der Freiheit des Eigentums durch rechtliche Negation der Beschränkung — Schadensersatz — cautio de non amplius turbando].

C. Schutz des in bonis esse und des Eigentums der Peregrinen
durch rei vindicatio utilis und negatoria in rem utilis.

D. Schutz des relativen, fingierten Eigentums, der bonae fidei possessio durch
actio in rem Publiciana

d. i. rei vindicatio utilis oder negatoria in rem utilis (cum formula ficticia).

E. Schutz gegen drohende Verletzung.

1) **Cautio damni infecti** [missio in possessionem ex primo decreto (custodia) – ex secundo decreto (bonit. Eigentum)],
2) **aquae pluviae arcendae actio,**
3) **interd. quod vi aut clam** (prohibitio),
4) **operis novi nuntiatio** (interd. demolitorium).

F. Finium regundorum actio
[auf Ziehung der Grenze, auf Teilung — controversia de fine — de loco).

A.	B.

Besitz, possessio.

A. Begriff.

Besitz ist die thatsächliche Herrschaft der Person über die Sache [thatsächliche Außenseite des Eigentums — **juristischer Besitz**, seine Elemente: **corpus**, das äußere Innehaben der Sache, **animus**, die innere darauf gestellte Willensrichtung (animus possidendi, domini, *ψυχὴ δεσπόζοντος*). — Der Besitz kein Recht (jus possessionis?) aber ein thatsächl. Verhältniß mit rechtlichen Wirkungen: Schutz, (poss. ad interdicta, Interdiktenbesitz), Moment des Thatbestandes (usucapio).

B. Gegenstand (wo kein Eigentum, da kein Besitz).

1) **körperliche Sachen,** (universitas rerum cohaerentium, distantium? — Sachbesitz).

2) **Rechte** (juris quasi possessio. — Rechtsbesitz).

C. Die Subjecte des Besitzes (wo kein Eigentum, da kein Besitz).

Es sind gegen den Begriff des Besitzes fähig:

1) Kinder. 2) Wahnsinnige. 3) juristische Personen,

unfähig nach röm. Recht:

1) Sklaven. 2) Hauskinder (Justinianisches Recht?)

A. Beschränkungen des Besitzes.

1) **compossessio pro indiviso** (Bestimmtheit der Teile und Kenntniß des Teiles beim Mitbesitzer) — c. plurium in solidum esse non potest (poss. justa et injusta?)

2) Collision des bonae fidei possessor und des schlechteren Besitzers.

B. Arten des Besitzes.

1) **Sachbesitz**,

a) **Possessio**, juristischer Besitz mit corpus und animus (eigentlicher Besitz).

b) **Das thatsächliche Innehaben der Sache**, (uneigentlicher Besitz)

ohne Bewußtsein der thatsächlichen Herrschaft (rechtliche Bedeutung?)	mit Bewußtsein der thatsächlichen Herrschaft, aber ohne animus domini, Detention. Gewisse Detentoren haben sog. **abgeleiteten jurist. Besitz**, Faustpfandgläubiger, Prekarist, Sequester (Emphyteuta, Superfiziar?)

c) bonae fidei possessio,

d) possessio civilis — naturalis,

e) possessio injusta (vitiosa) — justa.

2) **Rechtsbesitz** (Voraussetzung?).

Die Servituten.

A. Begriff.

Servitut ist das mit einer bestimmten einzelnen Person oder mit einem Grundstück zum Vorteil dieser Person und zum Vorteil dieses Grundstückes verbundene Recht an einer fremden Sache. — **Begriffsmerkmale:** die Servitut ist ein dingliches Recht (körperl. Sache — servitus in faciendo consistere nequit) — nulli res sua servit — servitus personae vel praedio utilis esse debet — d. Servitut ist an die bestimmte Person oder an das best. Grundstück geknüpft (Uebertragung? — servitus servitutis esse non potest).

B. Geschichte.

[Die Servituten sind älter als Pfandrecht, Emphyteuse und Superfizies — unter den Servituten sind die Prädial=Rustikal=Servituten (iter, actus, via, aquaeductus) die älteren (res mancipi), vgl. Erwerb d. S.].

C. Der Servitutenbesitz.

[ist die thatsächliche Ausübung des Servitutrechtes mit dem Willen, es wie ein eignes Recht auszuüben — animus und corpus?] vgl. Schutz des Servitutbesitzes.

Arten der Servituten.

1) **servitutes jure civili constitutae — quae tuitione praetoris consistunt,**

2) **affirmative, positive — negative Servituten,**

3) **servitutes continuae — discontinuae,**

4) **servitus, personarum,** hominum, Personalservituten,

a) habitatio,

b) operae, servorum, vel animalium,

c) **Ususfructus** (est jus alienis rebus utendi fruendi salva rerum substantia. — Art des Fruchterwerbes? — Verbindlichkeit des Usufructuars (cautio usufructuaria), des dominus — Dauer? — Quasiusufruct.

d) **Usus,** (jus utendi) — Recht auf fructus?

e) die irregulären Personalservituten (in 3 Beziehungen).

rerum, praediorum, Prädialservituten, (praedio utilis — causa perpetua — vicinitas praediorum),

a) **servitutes pr. rusticorum,** (praedium rusticum?)

α) **Wegeservituten,** (iter, actus, via),

β) **Wasserservituten,** (aquae haustus — pecoris ad aquam appulsus — aquaeductus,

γ) **Weideservitut,** (pascendi),

δ) cretae eximendae — fodiendae, silvae caeduae, calcis coquendae,

b) **serv. praed. urbanorum,** (Unterschied von a. — praed. urbanum? suburbanum?)

α) **Bauservituten,** [tigni immittendi, oneris ferendi(!), protegendi, projiciendi),

β) **Abfluß- und Abzugsservituten,** (stillicidii, cloacae immittendae, fumi immittendi, sterculinii,

γ) **Licht- und Aussichtsservituten,** (altius non tollendi, ne luminibus vel prospectui officiatur, luminum).

Recht

C.

A. Erwerb des Besitzes (animo et corpore)

(Apprehension der Sache?)

1) **Erwerb ohne Willen des bisherigen Besitzers** (occupatio).
2) **Erwerb mit Willen des bisherigen Besitzers**, traditio (brevi, longa manu traditio, symbolische Tradition),
3) **durch Stellvertreter**. [Erforderniße: animus beim Vertretenen (Kindern? Wahnsinnigen? jur. Personen? bevormundeten Personen? Sklaven und Hauskindern bez. des pecul. profecticium?) — Apprehension und animus alieno nomine possidendi beim Vertreter (beim Hauskind und Sklaven und bei der traditio? — constitutum possessorium].

B. Verlust des Besitzes (corpore et animo)

(Verlust des Besitzes bei Grundstücken? Verlust des durch Stellvertreter festgehaltenen Besitzes?)

D.

A. Grund des Besitzschutzes.

1) Delictstheorie,
2) Willenstheorie (in zwei Begründungen),
3) zwei Theorieen des Eigentumsschutzes (der Besitz sei ein präsumtives Eigentum — der Eigentümer solle vom schwierigen Eigentumsbeweis befreit werden).

B. Der Besitzschutz.

Interdicta retinendae possessionis.	**Interdicta recuperandae possessionis.**
1) interdictum utrubi und uti possidetis — Geschichte derselben? — Voraussetzung nach Justinian,	1) interd. unde vi (vis atrox — exceptio vitiosae possessionis cessiert bei vis armata — Ausdehnung durch Justinian, Petitum).
2) possessorium, summarium, summariissimum.	2) interdict. de precario.
	3) Ausdehnung des int. de vi durch d. kanon. Recht,
	4) actio spolii.

(interdicta adipiscendae possessionis?).

A. Erwerb der Servituten.

(Fähigkeit der Personen zum Erwerb und zur Bestellung).

1) **Privatdisposition:**
   a) **letztwillige Verfügung, Vermächtniß,**
   b) **formloser dingl. Vertrag**, (selbständig oder mit anderm Rechtsgeschäft verbunden, exceptio, deductio, — ist quasitraditio notwendig? — **älteres Recht:** Begründung durch in jure cessio, Prädialrustikalservituten durch mancipatio; Servituten an Provinzialgrundstücken durch pactio, stipulatio oder traditio, patientia),
2) **adjudicatio,**
3) **Ersitzung** (Lex Scribonia — keine usucapio, aber longi temporis possessio — 10- resp. 20 jähriger Besitz, nach röm. Recht nec vi, nec clam, nec precario, heut auch bona fides).
4) **Gesetz,** [ususfructus legalis z. B. des Vaters an den bona adventicia der Kinder, des parens binubus an den lucra nuptialia].

B. Aufhebung der Servituten.

1) Untergang, der allen dinglichen Rechten gemein ist, (z. B. Untergang der Sache).
2) Untergang, der allen dinglichen Rechten an fremder Sache gemeinsam ist (Confusion, Consolidation — Verzicht).
3) Untergang der den Servituten eigen ist.
   a) Untergang der Personal-Serv. **durch Tod** des Berechtigten (capitis deminutio?), der Prädialservituten durch **Untergang des praed. dominans.**
   b) **Verjährung,** [Nonusus — usucapio libertatis].

C. Erwerb und Verlust des Servitutenbesitzes

(animus — corpus).

A. Schutz des Servitutrechtes durch die actio confessoria in rem.

[vindicatio servitutis],

1) **Voraussetzung:** Servitutrecht des Klägers (nicht Verlust des Quasibesitzes) und Verletzung oder Bestreitung seitens des Beklagten (fictus possessor),
2) **Petitum:** Anerkennung des Rechtes, Beseitigung des widerrechtlichen Zustandes (Ersatz des Schadens), cautio de non amplius turbando.

Die confessoria kann auch als Publiciana actio angestellt werden.

B. Schutz des Servitutbesitzes.

a) **nach röm. Recht:**

bei Personalservituten:	**bei Prädialservituten:**
interd. utrubi u. uti possidetis als utilia.	1) **Rusticale Servituten:** α) interd. de itinere actuque privato, β) interd. de aqua — de rivis, γ) de fonte und de fonte reficiendo. 2) **Urbanale Servituten:** interd. uti possid. bei den positiven die negativen sind nicht possessorisch geschützt (andere Ansichten).

b) **nach heut. Recht:**

1) Besitzschutz, soweit das römische Recht ihn gewährt,
2) Ausdehnung des röm. Besitzschutzes auch auf alle Servituten und Anwendung der actio spolii u. d. summariissimum.

A.	B.

Emphyteusis (Erbpacht).

A. Begriff.

E. ist das dingliche vererbliche und veräußerliche Recht an fremdem Grundstücke, das die eigentumsgleiche Nutzung der Sache (regelmäßig gegen eine Abgabe (canon, vectigal, pensio) gewährt. — Unterschied von den Personalservituten, Prädialservituten, Miethe — d. E. ist juris quasi possessor. — Verbindlichkeiten des Emphyteuta.

B. Gegenstand.

praedia rustica – (an Gebäuden?)

C. Geschichte.

Jus in agro publico populi Romani (possessio, interdictum de agro publico fruendo) — jus in agro vectigali der italischen Städte (wahrscheinlich durch prätorische actio in rem vectigalis geschützt — vererblich, veräußerlich — jus emphyteuseos im Osten besonders bez. der agri deserti (daher ἐμφύτευσις). — Gleichstellung des ager vectigalis und emphyteuticarius unter Justinian — heutige Geltung des Institutes.

Arten.

a) nach der Person des dominus:

1) **Kirchliche Emphyteusen** (Form des Vertrags? Privation?)
2) **Weltliche Emphyteusen** an Grundstücken:
   a) des Kaisers (agri patrimoniales),
   b) des Staates (agri fiscales),
   c) der Städte,
   d) Privater.

b) nach dem Objecte:

reguläre — irreguläre E.

Superficies (Platzrecht, Erbmiethe).

A. Begriff.

(vgl. Emphyteusis).

S. ist das dingl. vererbl. und veräußerl. Recht an fremdem Grundstück, das die eigentumsgleiche Nutzung der superficies des Grundstückes regelmäßig gegen Zahlung einer Abgabe (solarium) gewährt. — Begriff der superficies? — vgl. die Emphyteusis.

B. Geschichte.

Entwicklung bei Bau-Grundstücken (areae) des Staates — dann Privater — Dinglichkeit des Rechts aus dem dinglichen prätorischen Klagschutz entwickelt.

C. Gegenstand.

regelmäßig ein praedium urbanum, aber auch rusticum (Wald 2c.).

Recht

C.

A. Entstehung d. E. durch:

1) **Vertrag**, contractus emphyteuticarius (Streit über Kauf- und Pachtnatur — Zeno) — Schriftlichkeit des Vertrages in gewissen Fällen.
2) **Vermächtniß**,
3) **richterliche Bestellung**, adjudicatio,
5) **Ersitzung** (?).

B. Erwerb bestehender Emphyteusen.

a) **Bedingungen des Erwerbs durch Veräußerung:**	b) **Form des Erwerbes i. A.:**
Einholung des consensus domini — (Versagung desselben?) — Zahlung der quinquagesima des pretium oder der aestimatio als laudemium vom Erwerber — Vorkaufsrecht binnen 2 Monaten bei Verkauf der E.	1) Tradition, 2) Vererbung und Vermächtniß, 3) adjudicatio, 4) Ersitzung einer bestehenden Emphyt.

C. Verlust der Emphyteusen.

1) **Untergang** als dingliches Recht, und als dingl. Recht an fremder Sache (Confusion, Verzicht).
2) **Untergang**, der der E. eigen ist:
   a) Ersitzung des freien Eigentums.
   b) Privation, Entsetzung durch den dom. (wegen Nichtzahlung des Canon-Deterioration und Veräußerung ohne Anzeige — dreijährige Nichtzahlung der öffentl. Abgaben des Gutes).
3) Unbeerbter Tod des E. (?).

D.

A. Schutz des Rechtes.

Durch alle Eigentumsklagen als utiles — vectigalis actio? — dominium utile des Emphyteuta.

B. Schutz des Besitzes.

Durch die Besitzinterdicte als utiles.

C. Persönliche Klage zwischen dominus und emphyteuta

aus dem contractus emphyteuticarius (Privationsklage).

D. Gesetzliches Generalpfandrecht der Kirche am Vermögen ihres Emphyteuta wegen etwaiger Deterioration.

A. Entstehung.

(kein besonderer contractus, vgl. Emphyteusis).

B. Erwerb einer bestehenden superficies.

(Die Bedingungen des Erwerbes sind die gleichen wie bei der emphyteusis).

C. Verlust.

(Die Bedingungen sind die gleichen wie bei der emphyteusis auch bez. der Privation (bestritten!)

A. Schutz des Rechts.

(wie bei der Emphyt.).

B. Schutz des Besitzes.

mit dem eignen interdictum de superficiebus (analog dem uti possidetis) außer den interd. de vi und de precario utilia.

C. Persönl. Klage zwischen dominus und Superfiziar.

(conducti — locati, emti — venditi etc,).

A.	B.

Das Pfandrecht.

A. Begriff.

Pfandrecht ist das dem Forderungsberechtigten zustehende Recht über fremdes Eigentum durch Verkauf und über andre Vermögensrechte zum Zwecke der Realisierung seiner Forderung zu verfügen (accessorisches Verfügungsrecht).

B. Gegenstand.

a) **Einzelne Objecte** (Spezialpfandrechte):
   1) Körperliche Sachen (rei obligatio — Unterschied des Sachpfandes von den andern jura in re aliena — an res in condominio — res futurae — Verpfändung durch den Nichteigentümer.
   2) Servituten als bestehende und zu bestellende.
   3) Emphyteusis, Superfizies.
   4) Pfandrecht (pignus, pignoris, Afterpfand).
   5) Forderungen, soweit sie cessibel sind (pignus nominis).

b) **Universitates rerum distantium, universitates juris** (Generalpfandrechte).

C. Geschichte.

Fiducia.	Praediorum obligatio,
(mancipatio cum fiducia remancipationis — lex commissoria oder Verkaufsrecht. — actio fiduciae — usureceptio fiduciae).	andwendbar bei Verpfändung von praedia zur Sicherung der Forderung des Staates (subsignatio — Stellung von praedes — Wirkung? — usureceptio ex praediatura.
Pignus [Interdiktenbesitz. — Ausdehnung des interd. Salvianum und der actio Serviana].	**Hypotheca.** [vertragsmäßige Verpfändung mit Gestattung der Besitzergreifung. Rechtsschutz: actio Serviana, interdictum Salvianum, ursprüngl. Anwendung].

Einheitliches Pfandrecht (pignus und hypotheca),

[beide sind durch die vom Prätor geschaffene Möglichkeit der Abforderung des Besitzes zu dinglichen Rechten geworden — die Entstehung des Verkaufsrechtes als Begriffsmoment (Abschaffung der lex commissoria).]

A. Arten des Pfandrechtes.

a) Unterschiede mit Rücksicht auf die Geschichte und den Gegenstand des Pfandes. vgl. **A.**

b) Unterschiede nach Art der Entstehung. vgl. **C.**

c) **Weitere Unterschiede**:
   α) Pignus Gordianum (Retentionsrecht gegenüber dem Schuldner).
   β) Pignus mit Fruchtziehung (mit pactum antichreticum, ohne dieses, antichresis tacita?).

B. Modifikationen der Grundlagen des Pfandrechtes.

a) Vermehrung, Verminderung (Teilung) der Pfandforderung.

b) Verminderung, Vermehrung (accessio, Frucht) der Pfandsache, (wie bei Verpfändung der universitas ex distantibus — juris?).

c) **Aenderung der Person:** durch Succession in die Forderung (singuläre — universelle) **Ausnahme:** successio hypotnecaria.

C. Die Mehrheit der Pfandrechte, Priorität.

1) Die Collision bei Zusammentreffen mehrerer gleichzeitiger Pfandrechte ist vermieden **bei intellektueller Teilung,**

2) sie wird gelöst durch **Prävention** bei überall gleichwertigem, (Priorität) ungeteiltem Pfandrechte,

3) sie wird gelöst durch verschiedene Wertung der verschiedenen Pfandrechte (**Prioritätsgründe** — Stellung nachstehender Pfandgläubiger (hyperocha, jus offerendi — Recht auf Besitz?) vorstehender).
   a) **nach der Zeit** (prior tempore, potior jure — **Frage:** von wann an besteht ein Pfandrecht in rechtlich bindender Weise in Bezug auf Forderung, Gegenstand, Entstehungsakt?
   b) **nach besonderen Privilegien.** (Fälle? — Verhältniß zu andern Pfandrechten? — unter einander?)
   c) **mit Rücksicht auf die Form.** (pignus publicum — quasi publicum opp. privatum — heutige Publicität?)

Recht

C.	D.

A. Entstehung.

1) Existenz einer Forderung (betagte, bedingte, zukünftige, naturalis obligatio?)

2) Existenz eines Gegenstandes (vgl. **A.**)

3) **Entstehungsact.**

a) Privatdisposition (pignus voluntarium)

formloser dingl. Vertrag (pignus conventionale — contractus pigneraticius — pactum hypothecae — Vorbehalt des Pfandrechtes).	Vermächtniß (pignus testamentarium).

b) richterliche Verfügung (pignus judiciale)

pignus in causa judicati captum. CPO. §. 709. 810.	pignus praetorium durch missio in possessionem. Fälle?	adjudicatio — Execution des Urteils auf Bestellung des Pfandrechtes.

c) Rechtssatz (pignus tacitum — geschichtliche Entstehung und legislatorischer Grund?)

Generalhypotheken (Fälle?)	Spezialhypotheken (Fälle?)

B. Aufhebung.

1) als dingl. Recht und als dingl. Recht an fremder Sache. [**Confusion:** das Pfandrecht erlischt in **Ausnahmefällen** nicht durch Confusion].

2) **als Pfandrecht:**

a) **durch Verjährung,**

α) vor Justinian praescriptio longi temporis (possessio, tempus, titulus, bona fides) oder praescript. 30 vel 40 annorum,

β) Justinian Verjährung des Pfandrechts,

b) **durch Untergang der Forderung** (völliger Untergang ohne Zurücklassung einer Naturalobligation), Ausnahmen:

α) die Fälle der hypothekarischen Succession (cessio legis der Forderung?)

β) die Fälle des isolierten Fortbestehens des Pfandrechtes ohne Forderung (remanet propter pignus obligatio).

c) **Ordnungsmäßiger Verkauf des Pfandes.** Voraussetzungen des giltigen Verkaufes — Form — Wirkung (hyperocha) — Giltigkeit von Nebenberedungen (lex commissoria) — dominii impetratio.

A. Schutz des Rechtes auf Besitz.

a) actio hypothecaria, utilis Serviana, quasi Serviana, Serviana = rei vindicatio utilis:

1) **Voraussetzungen der Klage:** Pfandrecht beim Kläger, Innehaben der Pfandsache durch den Beklagten (ficta possessio — Beweis?)

2) **Verteidigung:** vgl. rei vindicatio; ferner:

α) exceptio excussionis personalis, realis,

β) Einrede des besseren oder gleichen Pfandrechts,

γ) jus offerendi,

δ) Einrede der Verjährung (30 und 40 Jahr).

3) **Petitum:** vgl. rei vindicatio. Abweichungen?

b) **Interdictum Salvianum**, nach römischem Recht? nach heut. Recht?

B. Schutz gegen Verletzung der Sache.

Es stehen ihm hier die Klagen des dominus als utiles zu (negatoria, legis Aquiliae etc, etc).

C. Besonderer analoger Schutz in den Fällen außerhalb der Sachverpfändung.

z. B. bei pignus nominis.

D. Schutz des Besitzes.

(abgel. jurist.) durch die interdicta.

E. Schutz der Detention beim pignus praetorium.

Das Obligationenrecht.

A. Allgemeine Lehren.

A.	B.
Begriff, Inhalt der Obligation, Verhältniß mehrerer Obligationen.	**Entstehung, Uebertragung, Aufhebung der Obligation.**

A.

I. Begriff.

Die Obligation ist dasjenige Recht, vermöge dessen der Eine (Gläubiger, — reus credendi, creditor) von einem bestimmten Anderen (Schuldner, reus debendi, debitor) eine Leistung verlangen kann. [Unterschied vom dinglichen Recht als dem Rechte an einer Sache — verschiedene Verwendung des Wortes obligatio].

II. Inhalt.

a) der Gegenstand der Forderung.

1) **die Leistung i. A.:** positive — negative, (dare, facere, praestare); vorübergehende — dauernde; einfache — mehrfache — zusammengesetzte; teilbare — unteilbare; bestimmte — unbestimmte [obligatis certa (arbitrium boni viri?) — incerta (alternative — generische Obligationen)]; rechtlich und thatsächlich unmögliche; rechtlich und sittlich verbotene; ohne Interesse (Affections-J.?) des Gläubigers.

2) **Einzelne besondere Leistungen:**

α) **Geldleistung** (Münzsorte und ihr Wert? — Einfluß der condemnatio — Umwandlung aller L. in Geldleistung),

β) **Leistung des Interesse:** (id quod interest, Schaden) [Begriff — positiver Schaden, entbehrter Gewinn (damnum emergens, lucrum cessans) — direkter Schade, indirekter (Causalnexus); jusjurand. in. litem.].

γ) **Zinsleistung** [fenus, usurae — Voraussetzung — Grund — Verhältniß zur Hauptschuld — **Zinsfuß** (Geschichte: XII tab.; Gesetz von 407, 412, lex Sempronia v. 561; Zeit Cicero's; Justinian (fenus nauticum — Verbote des anatocismus (anniversarius, menstruus — conjunctus, separatus) und des alterum tantum, usurae supra duplum (Nichtigkeit).

3) **Leistung als Gegenstand der Erfüllung** [Teilung und Aenderung der Leistung gegen den Willen des Gläubigers? (benef. dationis in solutum — datio in solut. voluntaria).

b) Die Personen der **obligatio**. [Unbestimmtheit der Personen (actiones in rem scriptae, actio noxalis, servitus oneris ferendi) — Leistung von einem Anderen als dem debitor? — an einen Anderen als an den creditor (adstipulator — solutionis causa adjectus — Leistung an den Gläubiger des Gläubigers, Erblasser des Gläubigers, unbeauftragte Dritte — Deposition)].

c) Die Zeit der Leistung. [Quod sine die debetur, statim debetur (?) — diei adjectio pro reo est, commodum repraesentationis s. temporis, interusurium (Anwendungsfall? — Berechnung nach Carpzow, Hofmann, Leibnitz). — Moratoria, Stundungen, beneficium competentiae (s. unten)

α) **Der Verzug des Schuldners** [mora debitoris, solvendi — Begriff — Voraussetzungen (Mahnung, dies inter-

B.

I. Entstehung.

a) Die römische Einteilung.

1) **Obligationes ex contractu**

α) Das nexum (negot. per aes et libram — lex Valeria),

β) **Verbal-, Formalcontrakt** (verborum obligatio),

αα) Stipulatio (stipulator — promissor, sponsio, cautio),

ββ) dictio dotis,

γγ) operarum jurata promissio,

γ) **Literalcontract,** (nomen transcripticium, nomen arcarium — codices accepti et expensi),

δ) **Realcontrakt** (re contrahitur),

αα) benannte: mutuum (negot. stricti juris) commodatum, depositum, pignus (negotia bonae fidei),

ββ) unbenannte (Innominatrealverträge — actio praescriptis verbis oder civilis in factum),

ε) **Consensualverträge,** (emtio — venditio, locatio — conductio, mandatum, societas, contr. emphyteuticarius — nach dem Prinzip der Consensualverträge wurden klagbar einige pacta (vestita): pacta praetoria (constitutum) — pacta legitima (pactum dotis, donationis) — pacta adjecta bei negotia bonae fidei. — Sonst nur pacta nuda,

2) **Obligationes quasi ex contractu**. [condictio indebiti, cond. causa data causa non secuta, cond. furtiva, cond. ob turpem causam, actio de recepto, familiae herciscundae und communi dividundo, negotiorum gestorum, tutelae, legati, Verhältniß der rei post litem contestatam (?)],

3) **Obligationes ex delicto.** [Privatdelikt (Verletzung der Person oder des Vermögens) — öffentl. Delict — crimen extraordinarium),

4) **Obligationes quasi ex delicto.** (actio de recepto, de effusis et ejectis, de positis et suspensis, actio de pauperie, ex syndicatu).

b) Heutige Einteilung.

1) **Obligationen aus Rechtsgeschäften:**

α) Einseitige Rechtsgeschäfte (pollicitatio — Fälle der p. — Auslobung?)

β) **Verträge**. V. ist die übereinstimmende Willenserklärung zweier Parteien dahin, daß die eine der anderen oder beide sich gegenseitig eine Leistung machen sollen (Offerte — Annahme — Erfordernisse des Vertr. i. A.)

αα) **Abschluß der Verträge** unter Anwesenden, unter Abwesenden [Empfangstheorie, Aeußerungstheorie, Vernehmungstheorie — culpa in contrahendo und Lei-

Recht

A.	B.
Begriff, Inhalt der Obligation, Verhältniß mehrerer Obligationen.	Entstehung, Uebertragung, Aufhebung der Obligation.

pellat pro homine, mora ex re, ex persona fit) — Wirkung (Haftung für d. Interesse, casuellen Untergang (perpetua fit obligatio) und Deterioration, bei gegenseitigen Oblig. Rücktrittsrecht des Gläubigers) Aufhebung der mora (Anbieten der nun gesteigerten Leistung, Stundung, Erlöschen des Forderungsrechtes).

β) **der Verzug des Gläubigers** [mora creditoris, accipiendi — Begriff — Voraussetzungen — Wirkung (Erniedrigung der Haftung des debitor, Haftung des creditor für das Interesse, Deposition) — Aufhebung].

d) **Der Ort der Leistung.** [Bestimmungen des Ortes — Ortsinteresse, commodum loci — Behandlung des Ortsinteresses bei bonae fidei und stricti juris obligationes (actio de eo quod certo loco arbitraria)].

e) **Aenderungen der Leistung.**

α) das Forderungsrecht ergreift die accessio und ev. das lucrum ex re — ubi periculum ibi et commodum(?)

β) Steigerung durch Prozeßbeginn (lis infitiando crescit in duplum — Schmälerung der Verteidigung) — durch Klaganstellung (Vermächtniß zu Gunsten der Kirche oder milden Stiftung) — durch Nichtbefriedigung bis zum Urteil (depositum miserabile),

γ) Unmöglichkeit der Leistung [ursprüngliche Unmöglichkeit (objective, subjective) — nachfolgende (verschuldete, unverschuldete) — **Verschuldung**]

δ) Zahlungsunfähigkeit [älteres röm. Recht: infamia, Schuldhaft, lex Julia de cessione bonorum. — Reichsgesetz vom 29. Mai 1868 — beneficium competentiae (Fälle der Anwendung — Berechnung — Fortfall),

ε) **Konkurs** [Begriff, Konkurseröffnung und ihre Wirkung (röm. — heut. Recht) — die Konkursgläubiger — die Reihenfolge der Befriedigung der Konkurs-Gläubiger (gem. röm. Recht — heut.) — actio Pauliana, interdictum fraudatorium (Voraussetzung — Wirkung) RKO.

f) **Sicherung der Leistung.** [Eid (s. oben), Pfandrecht (s. oben), constitutum debiti proprii (s. unten), Conventionalstrafe (s. oben) — Bürgschaft (s. unten).

g) **Klagbarkeit der Obligation** [civilis — naturalis obligatio, natürliche Verbindlichkeit (rechtliche Bedeutung: Mangel der actio — die natürl. Obligat. ist Vermögensbestandteil — Erfüllung der n. O. ist keine Schenkung — Ausschluß der cond. indebiti — Compensation — Grundlage für andere Rechtsverhältnisse: Pfandrecht, Bürgschaft, Novation, Constitutum. — Die einzelnen Anwendungsfälle)].

III. Verhältniß mehrerer Obligationen zu einander.

1) gegenseitige Obligierung vgl. Vertrag.

stung des negativen Vertragsinteresses — **Vorverträge** pacta de contrahendo, unverbindliche Tractate — Punktationen — Auslobung, Versteigerung?

ββ) **Form**: jede Form ist genügend (gewisse Ausnahmen z. B. gerichtliche Insinuation der Schenkungen). — Verabredung einer bestimmten Form durch die Parteien im Vorvertrage?

γγ) **Arten der Verträge**: abstracte, reine Verträge (z. B. die stipulatio des röm. Rechts — Wechsel) — individuell characterisierter, diskreter Vertrag.

Streng einseitige (contr. unilaterales — Darlehn); ursprünglich **einseitige** (contractus bilaterales inaequales, actiones contrariae); **zweiseitige** (bilaterales aequales, exeptio non adimpleti contractus, non rite adimpleti contractus — negotium claudicans. — Erlöschen der Verbindlichkeit auf der einen Seite ohne Befriedigung auf der andern).

Aleatorische, Glücksverträge [emtio spei, rei speratae, Spiel (ludi virtutis causa etc.) Wette, Verbindung von aleatorischen und anderen Verträgen (foenus nauticum)].

Nebenverträge (pactum displicentiae — lex commissoria — in diem addictio).

Verträge auf eine unmögliche Leistung.

Verträge über die Leistung eines Dritten und an einen Dritten.

δδ) **Bestärkung d. V. durch Verträge** [arrha (confirmatoria, contractu perfecto data — contr. imperfecto data — poenitentialis) — **Conventionalstrafe** (als Sicherung der Erfüllung eines abgeschlossenen Vertrages — contr. imperfecto data — mulcta poenitentialis). — **Eid** — constitutum — accessorische Schuldübernahme.

εε) **Abschluß durch Vertreter** (s. oben).

2) **Obligationen aus vertragsähnlichen Fällen** (s. I, a, 2),

3) **Obligationen aus Delikten,** } s. I, a. 3. 4.)
4) **Obligationen aus deliktsähnlichen Fällen,** }

5) **Obligationen aus Verfügung des Richters** (act. communi divid.),

6) **Obligationen aus Rechtsvorschrift** (Alimentationspflicht, Dotationspflicht ꝛc.)

II. Uebertragung der Forderungen.

a) **Nach römischen Recht:**

α) **altes jus civile** [Uebergang durch Universalsuccession, nicht durch Singularsuccession (Delegation)].

β) **Späteres Recht** [mandatum ad agendum (cognitor, procurator in rem suam, cedere actione) — actio utilis —

A.

Begriff, Inhalt der Obligation, Verhältniß mehrerer Obligationen.

2) gegenseitige Aufrechnung zweier Obligationen s. Aufhebung,
3) **Mehrfache Obligation.**

a) Mehrheit selbständiger Obligationen in Folge Eintrittes mehrerer Gläubiger und Schuldner in eine obligatio auf **teilbare** Leistung.

b) **Die solidarische Obligation.**

α) **die Correalobligation** [ist eine Mehrheit von Obligationen, deren Zweck und Ziel nach Absicht der Parteien auf dieselbe Leistung gerichtet ist — **andre Ansicht:** C. ist eine einige Obligation mit einer Mehrheit der subjectiven Beziehungen. **Arten:** Aktive (plures rei oder correi credendi s. stipulandi — passive (plures rei, correi debendi) — **Begründung** — **Aufhebung** (Erfüllung — Erfüllungssurrogate — Erlaß — aberkennendes richterl. Urteil? — Confusion? Verjährung der Klage? Unmöglichkeit der Leistung? Streitbeginn? constitutum?).

β) **Solidarische Verhaftung.**

αα) Eintritt mehrerer Gläubiger und Schuldner in **eine unteilbare Leistung** durch Erbgang [Verhältniß der mehreren Gläubiger — der mehreren Schuldner].

ββ) bei Zusammentreffen mehrerer obligatorischer **Verpflichtungen** in demselben Endziel (Schadensersatz) [**Aufhebung** (solutio und Erfüllungssurrogate, Erlaß). — **Entstehung**].

c) **Die accessorische Obligation.**

α) Adstipulator, Nebengläubiger [Inhalt und Dauer der Forderung des adst. — cap. 2 legis Aquiliae?].

β) **Bürgschaft,** [ist Uebernahme fremder Verpflichtung neben dem Schuldner im Interesse des Schuldners — Afterbürgschaft),

αα) **Römisches Recht.** (adpromissio — Stipulation),

1) sponsio, fidepromissio, [Verhältniß zur Hauptschuld (stipulatio) — Beschränkungen (Erlöschen durch den Tod des Bürgen, lex Furia de sponsu, lex Apuleja, Cicereia — actio depensi (ev. in duplum),

2) fidejussio [Verhältniß zur Hauptschuld — Beschränkungen [lex Cornelia, beneficium divisionis von Hadrian],

3) **Justinian:** [fidejussio, Verhältniß zur Hauptschuld — benef. excussionis s. ordinis (Subsidiarität)].

γ) **Geschäfte zu Bürgschaftszwecken,**

constitutum debiti alieni [pactum praetorium — (accessorisch in Beziehung auf die Entstehung — bezüglich der Fortdauer selbständig (in aliam et duriorem causam — act. pecuniae constitutae, constitutoria).
mandatum qualificatum, Creditauftrag, [Consensualvertrag — actio mandati directa, contraria].

B.

Entstehung, Uebertragung, Aufhebung der Obligation.

Entwickelung der **Cession,** d. h. **Uebertragung der Forderung durch Eintritt eines neuen Gläubigers.** [**Grund:** Vertrag zwischen Cedenten und Cessionar (causa cessionis, cessio voluntaria, necessaria) — richterliche Verfügung (Teilungsurteil — Exekution, C.P.O. §. 736 ff.) — Gesetz (cessio legis) **Verhältniß des Cedenten, Cessionars und** cessus (Erwerb des Cessionars mit dem Cessionsakt (Certioratio). — Die Forderung wird erworben, wie der Cedent sie hatte — privilegia, causae, personae? — Einreden? Haftung des Cedenten für nomen verum, nomen bonum? — Verbindlichkeit des Cessionars). **Zulässigkeit, Beschränkung der Cession,** (relatives — absolutes Verbot der Cession — lex Anastasiana, H.G.B. art. 299).]

III. Untergang der obligatio.

a) **Durch Erfüllung, Zahlung,** [vgl. oben rubr. **A.** — Leistung auf mehrere Forderungen ohne Tilgung aller Forderungen? — Beweis der Zahlung durch Quittung [querela (exceptio) non numeratae pecuniae. E.G. zur C.P.O. §. 17. — Recht des Schuldners auf Quittung H.G.B. art. 303. 418. etc. D.W.O. art. 48. — vgl. oben **Verzug** 2c.].

b) **Durch sonstige Befriedigung des Gläubigers.**

α) **Compensation,** [Aufhebung eines Forderungsrechtes durch Aufrechnung einer Forderung des Schuldners an den Gläubiger — **Geschichte** (argentarius, bonorum emtor — Compensation des Schuldners aus bonae fidei obligat. bei Gegenforderungen ex eadem causa — des Schuldners aus stricti juris obligat. — Justinian). — **Bedingungen der Comp.** (giltige (naturale?) Gegenforderung — non ex persona tertii (Bürge?) — Gleichartigkeit des Gegenstandes beider Forderungen (ex eadem causa?) — Fälligkeit — Liquidität(?) — **Geltendmachung und Wirkung der Comp.** — **Ausschluß** — **Retentionsrecht?**].

β) **Novation** [Begründung einer neuen (formalen?) Obligation mit dem Inhalte einer alten mit der Wirkung der Aufhebung der alten Obligation — **Form** (nach röm. Recht: Literalkontract, Stipulation, heut jede Form). — **Zweck** (Aenderung des oblig. Grundes — Erweiterung, Beschränkung des Inhaltes — expromissio, delegatio). — **Erfordernisse,** (obligatio (naturalis?), neue obligatio, animus novandi und facultas novandi), — novatio voluntaria, necessaria — cumulativa?].

γ) **Confusion.**

c) **Ohne Befriedigung des Gläubigers.**

α) **Erlaß.** [Aufhebung des Forderungsrechtes lediglich durch den Willen des Gläubigers unter Annahme seitens des Schuldners — Befreiung von der judicati obligatio und nexi liberatio — acceptilatio (stipulatio Aquiliana) —

Recht

A.	B.
Begriff, Inhalt der Obligation, Verhältniß mehrerer Obligationen.	**Entstehung, Uebertragung, Aufhebung der Obligation.**

ββ) **Heutiges Recht**: [**Form**: formlose Willenserklärung — **Verhaftung des Bürgen** (Verbürgung in eandem oder leviorem causam — accessorische Verpflichtung wie der Hauptschuldner — selbständige Einreden des Bürgen: benef. excussionis s. ordinis, cedendarum actionum, benef. divisionis) — **Rechte der Bürgen** (Regreß gegen den Hauptschuldner, actio mandati, negotiorum gestorum contraria — gegen Mitbürgen (benef. cedend. act.) — gegen Rückbürgen — R. gegen den Gläubiger (provocatio ex lege si contendat)].

Intercession, Uebernahme persönlicher oder Uebernahme der Pfandhaftung in fremdem Interesse **neben** oder **anstatt** des Schuldners durch Vertrag mit dem Gläubiger — **Fälle** (tacita intercessio — privative, kumulative Intercession). — **Sct. Vellejanum** [46 p. C. — exceptio Scti V. (auch gegen die actio judicati) — actiones restitutoriae oder rescissoriae, actio institutoria (tacita intercessio) — Ausschluß des Sctm. — **Gesetze Justinians** (Publicität der Intercessionen der Frauen — Intercession der Ehefrau für den Ehemann) — **heutiges Recht**].

γ) **Actiones adjecticiae qualitatis**. [Begriff — Fälle:

αα) actio quod jussu — exercitoria, institoria (nicht abhängig von der patria potestas), quasi institoria.

ββ) actio de peculio, tributoria, de in rem verso].

δ) **Actio noxalis**. [früheres röm. Recht — Justinianisches Recht].

d) **Die successive Obligierung.**

α) constitutum (rücksichtlich seines Bestandes, vgl. oben).

β) novatio s. oben.

γ) Cession s. oben.

contrarius consensus bei Consensualverträgen — pactum de non petendo (in rem — in personam) — constitutum debiti].

β) **Zwangserlaß, Zwangsvergleich** (R.C.O. §. 160 ff.),

γ) **Tod der Parteien** (vgl. Klage),

δ) **Unverschuldete Unmöglichkeit der Leistung** (concursus duarum causarum lucrativarum),

ε)) **Andere Aufhebungsthatsachen** [restit. i. integr. — res judicata — Verjährung — Verwirkung — Bedingung, Befristung — Aufkündigung (mandatum, societas — Wegfall des Interesses des Gläubigers (?)].

B. **Die einzelnen obligatorischen Rechtsverhältnisse.**

A.	B.
Das Rechtsverhältniß, Begriff, Gegenstand, Geschichte.	**Modifikationen, Anwendungen des Begriffes.**
Das Darlehn mutuum, [ist derjenige (benannte Real)=Vertrag, der durch Hingabe (direkte, indirekte) einer Quantität fungibler Sachen an einen Andern geschlossen wird unter der Auflage an den Empfänger (debitor), gleiche Quantität und Qualität an den creditor zu restituieren. — **Geschichte:** vgl. nexum — Unterschied des Geldbarlehn's (certi condictio) und Darlehn andrer fungibler Sachen (condictio triticaria), — Justinian — R.A. von 1600 — Sctm. Macedonianum (exceptio Scti. Macedoniani auch noch gegen die actio judicati)].	a) **Modifikationen in der Eigentumsverschaffung**: direkte (nach früherem röm. Recht die allein mögliche), indirekte (z. B. Delegation), condictio de bene depensis, Umwandlung einer creditierten Schuld in ein Darlehn, contractus mohatrae, baratae. b) **Mangel des Rückzahlungsversprechens** (condictio Juventiana). c) **Verhältniß von Darlehnsschuld und Zinsschuld** (Begründung der Zinsschuld — foenus nauticum, pecunia trajecticia). d) pactum de mutuo dando.
Die Leihe, commodatum, [ist derjenige unentgeltliche (benannte Real=) Vertrag, der geschlossen wird durch Hingabe einer Sache an einen Anderen zur Detention und zum Gebrauch unter der Abrede, daß der Empfänger (Commodatar) dieselbe Sache nach gemachtem Gebrauche dem Leihenden (Commodanten) zurückgebe. — Unterschied vom Prekarium? (Leihe auf beliebigen Widerruf des Leihers), — Unterschied von der Miethe?].	1) Das Commodat verbrauchbarer Sachen (ad pompam vel ostentationem). 2) Verpflichtung des Commodatars kann vertragsmäßig modificiert werden bez. der Zeit der Rückgabe, der Haftung (regelmäßig culpa levis — auch custodia?). 3) Verpflichtung des Commodanten zum Ersatz der etwaigen Verwendungen (precarium?), vertragsmäßige Modifikation der Haftung (regelm. culpa lata) — frühere ausnahmsweise Rückforderung. 4) Pactum de commodando.
Hinterlegungsvertrag, depositum, [ist derjenige unentgeltliche (benannte Real=) Vertrag der geschlossen wird durch Hingabe einer beweglichen Sache in die Detention eines Andern unter der Abrede, daß der Empfänger sie bewahre und später zurückgebe. — Vertrag auf Bewahrung v. Immobilien (Mandat) — Unterschied des depos. von der Miethe?]	1) Die Modifikationen der Haftung des Depositars durch Vertrag (regelmäßig culpa lata) — eventueller Gegenanspruch auf Verwendungen — depositum miserabile, 2) Die Abänderungen der Haftung des Deponenten (regelmäßig für culpa levis), 3) depositum irregulare (Darlehn? — Zins?), 4) Sequestratio voluntaria (necessaria?).
Pfandvertrag, pignus, [ist derjenige (benannte Real=) Vertrag, der geschlossen wird durch Hingabe der Sache zum Pfande unter der Abrede, daß der Empfänger die Sache nach Erlöschen der Schuld restituiere ev. die hyperocha herausgebe].	1) pignus antichreticum, 2) Vertragsmäßige Modifikationen der regelmäßigen Verhaftung des Verpfänders (culpa levis) und Empfängers (culpa levis), 3) Eventuelle Haftung des Verpfänders für impensae, 4) Ausdehnung der Grundsätze des pignus auf die hypotheca und alle anderen Pfänder, s. Pfandrecht, 5) Vorvertrag auf pignus.

Recht

C.	D.
Begründung — Auflösung.	**Rechtsschutz.**
1) **Begründung,** a) pactum de mutuo dando, b) das Darlehn setzt zur Entstehung voraus: α) Hingabe zu Eigentum (s. B.), β) Annahme unter Verpflichtung zur Rückgabe, γ) alle Erfordernisse der Verträge (condictio causa data causa non secuta?), c) Abschluß durch Stellvertreter (Darlehn an Stadtgemeinden, Kirchen, fromme Stiftungen — D. auf den Namen eines Dritten). 2) **Auflösung** durch Rückgabe (Zeit der Rückgabe?).	1) **Des pactum de mutuo dando,** Klage auf Abschluß des Darlehnsgeschäftes resp. Leistung des Interesses. 2) **Des mutuum:** condictio certi, condictio triticaria, } actiones stricti juris mit formula auf dare oportere. condictio ex mutuo heut? 3) **Gegenansprüche des debitor** (actio contraria?). 4) **Der Beweis des Darlehns:** querela (exceptio) non numeratae pecuniae.
Das c. wird geschlossen: 1) durch Hingabe der Sache zur Detention zum Zweck des Gebrauches (usus, nicht fructus), 2) durch Annahme in diesem Sinne unter der Uebernahme der Verpflichtung zur Restitution.	1) Schutz des Commodanten: actio (bonae fidei) commodati directa. 2) Eventueller Schutz des Commodatars: actio commodati contraria. 3) Klage aus dem pactum de commodando auf Eingehung des c. oder Leistung des Interesse. 4) Actio praescriptis verbis aus dem precarium. 5) Interdictum de precario.
Das dep. wird geschlossen: 1) Durch Hingabe der bewegl. Sache zur Detention (event. zu Eigentum beim irregulare, oder zu abgeleitet. juristischem Besitz beim Sequester), 2) durch Annahme unter der Uebernahme der Verpflichtung zur Bewahrung und Restitution der Sache (eventuell der gleichen Qualität und Quantität).	1) Schutz des Deponenten: actio (bonae fidei) depositi directa, frei von Retentions- u. Compensationseinrede — actio famosa. 2) Schutz des Depositars: actio depositi contraria. 3) actio depositi (directa, contraria) sequestraria. 4) Konkursprivilegien des Deponenten ursprünglich nur bez. des unverzinslichen depositum beim argentarius. 5) Interdiktenschutz des Sequesters.
Das pign. wird geschlossen: 1) durch Hingabe der Sache zum abgeleiteten juristischen Besitz als Pfand (ob das Pfandrecht entsteht, ist gleichgiltig), 2) durch Annahme der Sache unter Uebernahme der Verpflichtung zur Restitution eventuell zur Herausgabe der hyperocha.	1) Schutz des Verpfänders: actio (bonae fidei) pigneraticia directa. 2) Schutz des Empfängers: actio pignerat. contraria. 3) Klage aus dem Vorvertrag. 4) Interdiktenschutz des Pfandgläubigers.

A.	B.
Das Rechtsverhältniß, Begriff, Gegenstand, Geschichte.	**Modifikationen, Anwendungen des Begriffes.**

Der Trödelvertrag, contractus aestimatorius.

[Hingabe einer Sache zum Verkauf unter Fixierung eines Preises (limitum, aestimatio) und unter der Abrede, daß der Empfänger durch Rückgabe der Sache oder Leistung des Preises (auch ohne Verkauf) frei werden soll. — Unterschied von andern ähnlichen Geschäften?]

1) Der Empfänger wird durch casuellen Untergang der Sache gänzlich frei, wenn die Hingabe ganz ohne sein Interesse erfolgt ist (stets Haftung für culpa).
2) Regelmäßig wird die Hingabe im Interesse des Gebers erfolgen (Verpflichtung des Empfängers zur Erzielung eines hohen Preises).
3) Vertragsbestimmungen (über merces — Frist zur Rückgabe der Sache — Uebergang der Sache in das Eigentum des Empfängers).

Receptum nautae, cauponis, stabularii

[durch **Einbringung** der Sachen der Gäste in die betreffenden Räume der Schiffer, Gast= und Stallwirte werden die letzteren haftbar für jeden Schaden und Verlust, der durch Beaufsichtigung (custodia) hätte vermieden werden können.

1) Die Uebernahme kann entgeltlich oder unentgeltlich geschehen.
2) Die strenge Haftung kann durch die Parteien ausgeschlossen werden.
3) HGB. art. 390. 421. 395. 607. 400. 423. R.=Post=Ges. von 28./10. 71. §. 6.

Der Kauf, emtio — venditio.

I. Begriff.

[K. ist derjenige (Consensual=) Vertrag der geschlossen wird durch correspondierendes Versprechen der Ueberlassung eines Gegenstandes auf der einen Seite (venditor) und der Zahlung eines Preises auf der andern Seite (emtor)].

II. Gegenstand, Preis.

1) **Gegenstand** (merx — körperliche, unkörperliche — bewegliche, unbewegliche — res sperata — universitas rerum distant., cohaerent. — eigne, fremde Sachen des Verkäufer's — res extra commercium? — res furtivae? — emtio suae rei non valet).

2) **Preis** [pecunia numerata, pretium certum (arbitrium der Parteien, eines Dritten, boni viri) — verum (venditio nummo uno — negot. mixtum cum donatione) — nicht justum (laesio enormis — RPO. v. 1577).

III. Der Tausch, permutatio rerum.

I. Regelmäßige Verpflichtung der Contrahenten.

a) **Des Käufers: Zahlung des Preises,** Verzinsung? — culpa levis — **periculum est emtoris** [unbedingter und bedingter Kauf einer species? (Ausscheidungs — Lieferungstheorie) — Kauf einer individuell bestimmten Quantität von vertretbaren Sachen per aversionem; mit Notwendigkeit des Zumessens, Zuwägens, Zuzählens, mit Bestimmung des Preises nach Maaß, Stück, Gewicht? — Kauf einer Quantität von Fungibilien schlechthin (genus perire non censetur?)].

b) **Des Verkäufers:** Gewährung des habere licere, Herausgabe der Sache, ihres Zuwachses, ihrer Früchte (culpa levis) — Haftung wegen Eviction und Mängel.

II. Nebenverträge beim Kauf

(pacta adjecta vgl. C. bedingter Abschluß).

pactum reservati dominii — p. hypothecae — p. de retroemendo — p. προτιμήσεως. — p. de non praestanda evictione — stipulatio duplae — p. displicentiae.

III. Arten des Kaufs:

emtio spei rei speratae; Kauf eines Vermögens — venditio nummo uno (Freundschaftskauf) — vend. mixta cum donatione — Genus — Spezieskauf — Kauf per aversionem — emtio ad gustum (auf Probe, Besicht) — K. nach Probe — K. zur Probe — Kauf durch mancipatio.

Recht

C. Begründung — Auflösung.	D. Rechtsschutz.
1) **Begründung,** durch Hingabe einer Sache unter Festsetzung des Preises und der entsprechenden (**A**) Abrede.	Actio aestimatoria (praescriptis verbis, bonae fidei).
Begründung durch Einbringung in den betreffenden Raum, (Uebergabe an die Person nicht notwendig) und eintretenden Schaden oder Verlust — (ausgeschlossen ist der Anspruch bei eigner Schuld des Gastes ꝛc. oder bei vis major).	Actio de recepto (in factum act.).
Perfektion durch Consens über Preis und Waare (Einfluß von Simulation, Scherz, vis, error essentialis, error in substantia, qualitate, error in quantitate?) — bedingter Abschluß (emtio ad gustum, in diem addictio, lex commissoria). **Erfüllung** (exceptio non adimpleti contractus — Zeit des Eigentumsüberganges nach geschehener traditio?).	1) **Klagen des Käufers gegen den Verkäufer:** a) **actio emti.** [s. **B**; insbes. im Falle der **Eviction** (Begriff: litis denuntiatio, RCPO. §. 65. — Umfang: (actio auctoritatis — stipulatio duplae — Ausnahmsfälle?); im Falle der Geltendmachung von Mängeln, für die der Verkäufer einstehen **will** oder die er dolos verschwiegen hat], b) **actio redhibitoria** (sex menses utiles), c) **quanti minoris** (annus utilis). 2) **Klage des Verkäufers gegen den Käufer, actio venditi,** s. **B**.

A.	B.
Das Rechtsverhältniß, Begriff, Gegenstand, Geschichte.	**Modifikationen, Anwendungen des Begriffes.**

Miethe, locatio — conductio.

Begriff.

M. ist derjenige (Consensual=) Vertrag, der geschlossen wird durch Ueberlassen einer Sache von Seiten des Vermiethers (locator) zu Gebrauch und Nutzung und durch Versprechen von Seiten des Miethers (conductor), einen Miethzins (merces, pretium) zu zahlen — neg. bonae fidei.

1) **Objekt:** Sachen (operae servorum, animalium) — operae illiberales — opus.
2) **Miethzins:** pecunia numerata, certa, vera nicht justa — colonia partiaria, contractus socidae.
3) Unterschied von Mandat, Depositum, Kauf, Verträgen auf Begründung von Emphyt. u. Superficies.

I. Arten der Miethe.

a) **locatio — conductio rei, Sachmiethe** [an körperlichen, unkörperlichen S. (publicani) — Mobilien, Immobilien — eigne d. locator, fremde (Aftermiethe, sublocatio) — Miethe, Pacht (inquilinus, colonus) — Haftung des locator (ut re conductori frui liceat — culpa levis), des conductor (remissio mercedis, culpa levis, Zeno's Bestimmung bez. der Restitution)],

b) **loc. cond. operarum, Dienstmiethe** [Begriff der operae — Verpflichtung des Dienstherrn (conductor — culpa levis); des Arbeiters (locator — culpa levis) — operae locari non solitae, liberales?]

c) **locatio cond. operis, Werkverdingung** [Grenze zum Kauf hin — Lohn (per aversionem — nach Stück, Maß rc.) — Verpflichtung des Werkmeisters (conductor, redemtor operis — culpa levis), des Bestellers (locator — culpa levis)],

d) locatio — conductio irregularis rei (instrumentum fundi aestimatum, contractus socidae, Eisernviehvertrag), operis (contractus Saufei) — Lex Rhodia de jactu, HGB. art. 702 ff. — der Frachtvertrag (receptum).

Gesellschaft, societas.

Gesellschaftsvertrag ist derjenige (Consensual=) Vertrag, der geschlossen wird durch die Willenseinigung zweier oder mehrerer Personen dahin, daß durch Vereinigung von Leistungen ein gemeinsames erlaubtes Interesse erstrebt werde — neg. bonae fidei.

1) Verhältniß der socii unter sich (Beitragspflicht — Art der Beiträge — Geschäftsführung — culpa in concreto — Ersatz der impensae — Anteil am Gewinn und Verlust).
2) Verhältniß zu dritten Personen.

[HGB., Buch II.]

Arten der societas.

1) societas omnium bonorum (universalis),
2) societas quaestus (quaestuaria),
3) societas negotiationis,
4) soc. unius rei,
5) soc. leonina,
6) [societ. publicanorum (mancipes — cautio praedibus praediisque — juristische Persönlichkeit)],
7) analog die communio incidens.

Auftrag, mandatum.

Auftrag ist derjenige (Consensual=) Vertrag, der geschlossen wird durch Willenseinigung zweier Personen dahin, daß die eine (mandatarius), im Interesse der anderen (mandans, mandator) eine mögliche und erlaubte Thätigkeit verrichte, negot. bonae fidei).

1) **Haftung des Mandatars** (Ausführung der Thätigkeit — culpa levis, culpa in eligendo — Rechnungsablage).
2) **Haftung des Mandanten** (Zahlung eines Honorars — Ersatz der impensae — culpa levis — bei Ueberschreitung der Instruktion).

Arten des mandatum.

1) mandatum qualificatum (s. Bürgschaft),
2) mandatum agendi (s. Cession),
3) **Delegation** (der Delegant beauftragt den Delegatar, sich vom Delegaten versprechen zu lassen — auch novandi (solvendi) animo möglich,
4) **Zahlungsanweisung** (der Assignant beauftragt den Assignatar sich vom Assignaten zahlen zu lassen, der wiederum vom Assignanten hiezu beauftragt ist),
5) General=, Spezialmandat.

Recht

C.	D.
Begründung — Auflösung.	**Rechtsschutz.**
I. **Abschluß** mit dem Consens der Parteien über Object und Miethzins. II. **Beendigung** durch 1) Ablauf der Zeit (Kündigung bei unbestimmter Zeit — relocatio tacita). 2) durch Rücktritt des Vermiethers (Gründe?) oder Miethers (Gründe?). 3) RCO. §. 17. 18. [Kauf bricht Miethe? ALR.? — Einfluß des Todes der Parteien?]	I. **Die Klage des Vermiethers: actio locati.** II. **Die Klage des Miethers: actio conducti.** III. Gesetzliches Spezialpfandrecht des Vermiethers an den invecta et illata des Miethers. IV. Interd. de migrando od. extraordinaria cognitio des Miethers auf freien Abzug.
I. **Die societas wird geschlossen** durch Consens über die wesentlichen Punkte. II. **Sie wird aufgehoben:** 1) **durch den Tod** eines socius (dem Tode gleich vor Justin. jede capitis diminutio, nach Just. nur noch maxima, media — Fortsetzung der societas unter den Ueberlebenden? — Eintritt der Erben? Verhaftung der Erben?) 2) **Wegfall des Zweckes, Ablauf der Zeit** &c. 3) **Kündigung,** Rücktritt, (socium a se, non se a socio liberat — Kündigung durch Klagerhebung). 4) **Konkurs, Vermögenskonfiskation** bei einem socius.	I. Klage der socii gegen einander: **actio pro socio.** (Geltendmachung der aus der societas erwachsenen Rechte und Verbindlichkeiten). II. Klage der socii auf Auflösung der in Folge der societas begründeten Vermögensgemeinschaft: actio communi dividundo (duplex).
I. **Das mand. wird geschlossen durch Consens.** II. **Das mand. wird aufgehoben:** 1) Ablauf der Zeit, Eintritt der Bedingung &c., 2) Rücktritt (Kündigung, Wiederruf), 3) Tod (Verhaftung der Erben des Mandanten — mandatum post mortem).	I. Die Klage des Mandanten gegen den Mandatar: **actio mandati directa** (famosa). II. Die Klage des Mandatars gegen den Mandanten: **actio mandati contraria.**

A.	B.
Das Rechtsverhältniß, Begriff, Gegenstand, Geschichte.	**Modifikationen, Anwendungen des Begriffes.**
Der Anerkennungsvertrag. Der A. wird dadurch geschlossen, daß der eine Teil (der Anerkennende) verspricht den Bestand eines thatsächlichen oder eines Rechtsverhältnisses (Schuld) nicht bestreiten, oder den Nichtbestand nicht behaupten zu wollen, der andere Teil dieses Versprechen acceptiert. — Verschiedene Ansichten — die Anerkennung als Beweismittel (röm. Recht). — Zweck des A. V.	**Arten des A. V.** 1) Der A. V. kann sich im A. auf factische und Rechtsverhältnisse, auf ihren Bestand und Nichtbestand beziehen. 2) **Schuldbekenntniß,** wenn schriftlich: **Schuldschein** (cautio indiscreta — Entkräftung?) — oder **Quittung**.
Der Vergleich, transactio. Der V. ist ein Vertrag, wodurch zwei Personen durch gegenseitiges Zugeständniß eine ihre gegenseitigen Ansprüche betreffende Ungewißheit beseitigen. — Die Art der Ungewißheit? — Die Art des Zugeständnisses? — Das Rechtsverhältniß unter den Parteien (actio praescriptis verbis, heut gegens. Vertrag — entsteht eine Verpflichtung? — Das einseitige Nachgeben?)	**Arten des Vergleiches.** 1) nach Art des Rechtsanspruchs (dingl. persönl. familienrechtl.). 2) nach Art des Zugeständnisses. 3) Vergleich üb. letztwillig zugewendete Alimente. 4) Beschworener Vergleich. 5) Vergleich mit Wirkung gegen Dritte.
Der Schiedsvertrag, compromissum. Der Sch. ist der Vertrag zweier Parteien dahin, daß eine oder mehrere dritte Personen (arbitri) den Rechtsstreit d. Part. entscheiden sollen. **Röm. R.** (pactum — poena compromissa — Justinian macht d. compr. in einigen Fällen klagbar) **Heut. Recht.** — Voraussetzungen d. compr. (CPO. §§. 851 ff.) — Unterschied von **receptum arbitrium** und **Schiedseidvertrag.**	**Arten d. compromissium.** 1) formloses, schriftliches, eidlich bestärktes compr. 2) gerichtet auf Zuerkennen, Aberkennen — Feststellen. 3) verbunden mit Conventionalstrafe.
Entwendung, furtum. E. ist jede durch bewußt widerrechtliche Behandlung einer fremden beweglichen Sache (oder persona alieni juris) bewirkte Aneignung eines Vorteils. a) **Die Folgen:** 1) Schadensersatz, 2) Strafe (heut?) b) **Geschichte** s. **B.**	**Arten der Entwendung.** 1) furtum rei ipsius, (Diebstahl des R.Str.G. §. 242, Unterschlagung, Funddiebstahl R.Str.G. §. 246.), 2) furtum usus R.Str.G. §. 290, 3) furtum possessionis R.Str.G. §. 289, 4) furtum manifestum — nec manifestum (XII. tab. — prätor. Edict), 5) furtum conceptum, oblatum, prohibitum, non exhibitum, 6) Diebstahl bei incendium, ruina, naufragium, — durch die publicani, 7) des Dienstpersonals eines caupo, nauta, stabularius im Schiff und Gebäude, 8) unter Ehegatten, 9) [crimen expilatae hereditatis].

Recht

C.	D.
Begründung — Auflösung.	**Rechtsschutz.**
Der A. V. wird geschlossen durch Abgabe des Versprechens einerseits und Annahme andrerseits.	1) **Klage** aus dem Schuldanerkennungsvertrag auf Erfüllung. 2) **Wirkung des A. V.** sonst? (anticipiertes gerichtl. Geständniß).
1) Der Vergleich wird geschlossen durch Willenseinigung der Parteien, in einem Falle d. hinzutretende richterliche Bestätigung — Vergleich über testamentar. Ansprüche? (Röm. Recht: Grundsätze der Innominatrealverträge). 2) **Ungiltigkeitsgründe,** a) aus der Form, b) aus der Unwahrheit der Voraussetzungen, c) Zwang und Betrug s. oben.	1) Nach röm. R.: actio praescriptis verbis. 2) Klage nach d. Grundsätzen der gegenseitigen Verträge.
1) Das compr. wird geschlossen durch Willenseinigung der Parteien, 2) d. compr. ist ungiltig: a) aus d. allgemeinen Gründen z. B. Mangel der Voraussetzungen s. Vergleich. b) wegen Unfähigkeit des arbiter (Gründe?), c) Todes einer Partei, d) Rücktrittes w. Feindschaft mit dem arbiter. [Nichtexistenz des Rechtsstreites oder Rechtsverhältnisses? — Nichtbezeichnung des arbiter?] 3) Ungiltigkeit des laudum, arbitrium und der sonstigen Verfügungen des arbiter.	I. **Aus dem laudum folgt:** 1) Klage auf Erfüllung des zuerkennenden arbitrium, 2) Einrede aus dem aberkennenden und feststellenden. II. **Aus dem compromissum folgt:** 1) Einrede gegen Erhebung der actio, 2) Klage auf Erfüllung der vertragsmäßig versprochenen Proceß-Parteipflichten resp. Replik dieses Inhaltes gegen die Einrede sub. II, 1. III. Klage aus dem ev. Conventionalstrafversprechen (actio ex Stipulatu).
Das Delict des furtum erfordert: 1) als Gegenstand: res mobilis, homo liber in potestate (manu, mancipio). 2) widerrechtliche Behandlung mit animus lucri faciendi beim Thäter (contrectatio, — Art der contrectatio rei (Apprehension) — Crispinianismus — furtum rei suae?) 3) Schädigung auf der anderen Seite? [vgl. **B.**]	1) **Klage auf Schadensersatz, condictio furtiva,** (des dominus, dingl. Berechtigten und bonae fidei possessor gegen den Thäter und seine Erben und den Gewalthaber, actio de peculio), 2) **Klage auf Strafe; actio furti.** (des dominus, dingl. Berechtigten, bonae fidei possessor und detentor, falls sie ein Interesse haben gegen Thäter, Gehilfen, Anstifter). 3) actio furti manifesti, nec manifesti — concepti — oblati — prohibiti, — non exhibiti, 4) actio in factum s. **B.**, 7. 5) actio rerum amotarum s. **B.**, 8.

A.	B.
Das Rechtsverhältniß, Begriff, Gegenstand, Geschichte.	**Modifikationen, Anwendungen des Begriffes.**

Raub, rapina.

R. ist die mit Gewalt verübte Entwendung.

a) **Geschichte,**

[d. alte Civilrecht — prätor. Edict — die Wandlungen des ursprüngl. Begriffes].

b) **Folge,**

[Strafe (heut?) und Ersatz nebeneinander, die Strafe besteht in dem dreifachen Ersatz].

Arten des Raubes.

Raub bei Gelegenheit von incendium, ruina, naufragium, durch die publicani.

Sachbeschädigung, damnum injuria datum.

S. ist die absichtlich oder fahrlässig, durch Handeln oder Unterlassen, mittelbar oder unmittelbar herbeigeführte Beschädigung oder Vernichtung einer Sache oder eines Menschen.

a) **Geschichte,**

[XII. tab. — lex Aquilia. cap. I, (II), III. — Ausdehnungen der lex Aquilia].

b) **Folge,**

Schadensersatz und Strafe (heut?) vereint, (cautio damni infecti).

Arten der Beschädigung; analoge Ansprüche.

1) gewaltsame — böswillige bei Gelegenheit von incend., ruina, naufragium — böswillige bei einem Auflauf — Baumfrevel (XII tab. actio arborum furtim caesarum) — actio sepulcri violati (?) — de mortuo illato — servi corrupti — viae receptae.

2) **Haftung für Beschädigung durch andre Personen und Thiere:**

a) Haftung der caupones, nautae und stabularii für ihre und ihrer Leute schädigenden Handlungen innerhalb der betr. Räume,
b) actio de effusis et ejectis,
c) actio de posito vel suspenso,
d) actio noxalis,
e) actio de pauperie (de pastu, in factum actio),
f) Reichshaftpflichtgesetz vom 7. Juni 1871.

Ansprüche (quasi ex contractu) aus ungerechtfertigter Bereicherung

(Analogie des Darlehens).

Macht Jemand auf Kosten eines Andern einen Gewinn, der aus besonderem Grunde als ungerechtfertigt erscheint, so verpflichtet ihn (quasi ex contractu) diese Thatsache zur Restitution.

1) Bereicherung auf der einen, Schaden auf der andern Seite (Art der Bereicherung — Größe der Bereicherung und Verpflichtung des Bereicherten).

2) Grundlosigkeit der Bereicherung, daher die Unterschiede sub. **B.**

Fälle d. ungerechtfertigten Bereicherung:

1) Leistung in irrtümlicher Voraussetzung einer Schuld (Nichtexistenz der Schuld — irrtümliche Voraussetzung — Leistung zum Zwecke der Tilgung dieser Schuld. — Ausnahmefälle).

2) Leistung in Voraussetzung einer causa honesta futura (causa honesta futura — Leistung mit Rücksicht auf sie — Nichteintritt d. causa).

3) Leistung zur Verfolgung eines unsittl. Zweckes (causa turpis futura).

4) Leistung zur Erreichung eines nicht anerkannten Geschäftszweckes (injusta causa).

5) condictio sine causa (Fälle?).

[6) condictio furtiva?]

Recht

C.	D.
Begründung — Auflösung.	**Rechtsschutz.**
Das Delict des Raubes erfordert: 1) eine Entwendung, furtum (rapina rei suae?), 2) Anwendung von Gewalt.	**Klage auf Schadensersatz und Strafe** actio (mixta) vi bonorum raptorum in quadruplum des Interessenten gegen den Thäter, Anstifter.
Die Sachbeschädigung (nach d. l. Aquilia und ihren Ausdehnungen) erfordert: 1) Herbeiführung eines **damnum** und zwar **injuria** (d. h. ohne Recht) **datum**, 2) direkt an einer Sache oder einem Menschen (corpori datum), oder durch Schädigung ihres Eigentümers, 3) durch schuldhafte Thätigkeit oder Unthätigkeit des Thäters, (injuria), 4) unter Causalnexus zwischen diesem Verhalten und dem Erfolg [direktem (damnum corpore datum), oder indirektem], vgl. die weiteren Fälle sub **B**.	1) Die Klage ist **die actio** (mixta) **legis Aquiliae** (directa, vulgaris) in den Fällen des cap. 1 und 3 d. lex Aquilia (des geschädigten dominus gegen den Thäter und seine Erben, Deliktsklage). 2) sie ist actio legis Aquiliae utilis, in factum accommodata legi Aquiliae in den Fällen der Ausdehnungen (des dominus, bonae fid. poss., dingl. Berechtigten und in einem Falle des Pächters gegen den Thäter und seine Erben).
Begründet ist der Anspruch mit Eintritt der ungerechtfertigten Bereicherung auf der einen, des Schadens auf der andern Seite (s. **B**).	**Condictiones sine causa** nach Analogie der condictio ex mutuo. 1) condictio indebiti, 2) condictio causa data causa non secuta (ob causam datorum), 3) condictio ob turpem causam, 4) condictio ob injustam causam, 5) condictio sine causa, [6) condictio furtiva].

A.	B.
Das Rechtsverhältniß, Begriff, Gegenstand, Geschichte.	**Modifikationen, Anwendungen des Begriffes.**

Ansprüche (quasi ex contractu) aus nicht aufgetragener freiwilliger Geschäftsführung für Ander negotiorum gestio

(Analogie des Mandates).

1) **Verpflichtung des negotiorum gestor** [Haftung für culpa levis (lata? casus?)]

2) **Verpflichtung des Geschäftsherren,** [Ersatz der Verwendungen ꝛc. — Voraussetzung der Verpflichtung (ratihabitio) — Verpflichtung handlungsunfähiger Geschäftsherren?]

Anwendungsfälle.

1) Beerdigung eines Leichnams an Stelle des Verpflichteten (Conkursprivileg — Wer ist zur Beerdigung verpflichtet?)

2) Erfüllung fremder gesetzlicher Verpflichtung, die im öffentl. Interesse geboten erscheint,

3) Geschäftsführung in irrtümlicher Annahme eines Auftrages, auf Auftrag eines Dritten, im Interesse eines Dritten, im eignen Interesse (des in bona debitoris missus).

Die Ansprüche (quasi ex contractu) aus einer **Gemeinschaft** (**communio incidens**, s. Gesellschaftsvertrag, societas); **Grenzverwir-**
contractu) **aus Güterpflege** (cura bonorum),

Beleidigung, injuria.

Injuria ist jede rechtswidrige Handlung, die eine Ehrenkränkung des Verletzten der Absicht des Handelnden gemäß in sich schließt. — injuria im weiteren Sinne?

a) **Geschichte.**

[XII. tab. (occentatio, carmen famosum, Pasquill — membrum ruptum, os fractum, conlisum — ceterae injuriae) — prätor. Recht — lex Cornelia (673 d. St., pulsare, verberare, domum vi introire) — Kaisergesetzgebung).

b) **Folge.**

[ex aequo et bono vom Richter zu ermessende Geldstrafe die vom Kläger beantragt wird — öffentliche Strafe].

Arten der Injurie.

1) Die Unterschiede der XII. tab., der lex Cornelia, der Kaisergesetzgebung s. **A.**

2) **Nach Art der inj. Handlung:**

a) Verbal=, Real=, symbolische Inj.,

b) Verleumdung,

c) direkte — indirekte Inj.

Arglist, dolus.

A. ist jede absichtliche Schädigung des Vermögens eines andern. — vgl. Betrug, Zwang (Drohung) i. d. allgem. Lehren.

Folge:

Haftung auf das Interesse intra annum, post annum auf die Bereicherung.

Analoge Fälle:

1) interd. de mortuo inferendo et sepulcro aedificando.

2) interd., ne vis fiat ei, qui in possessionem missus est.

3) Verhinderung (bes. gewaltsame) einer Partei am Erscheinen im Termin (quominus quis in judicio sistat — ne quis eum qui in jus vocabitur vi eximat).

4) alienatio judicii mutandi causa.

5) actio Paulliana.

Ungerechter Prozeß, calumnia.

Annahme calumniae causa, d. h. unter der Zusicherung, daß der Empfänger einen ungerechten Prozeß erheben werde, giebt dem Bedrohten gegen den Empfänger einen Anspruch auf Herausgabe des Empfangenen, wenn nicht der Geber die condictio ob turpem causam hat.

[Früheres Verhältniß der actio calumniae zur cond. ob turp. causam des Gebers. — Begriff der calumnia, Umfang des Anspruches nach röm. und heut. Recht?].

R.Str.G.B. §. 164. 165. 253.

Recht

C.	D.
Begründung — Auflösung.	**Rechtsschutz.**
s. **A.** u. **B.** über die Voraussetzungen der Begründung des gegenseitigen Anspruches und den Ausschluß der Begründung.	1) Klage des dominus negotii gegen den neg. gestor: **actio** (bonae fidei) **negotiorum gestorum directa**. 2) Klage des neg. gestor gegen den dominus: **actio** (bonae fidei) **neg. gest. contraria**. 3) **actiones in factum**, s. **B.** 3 am Ende. 4) **actio funeraria**. [in gewissen Fällen keine actiones neg. gestor., sondern communi dividundo, condictiones sine causa).

rung (actio communi dividundo, finium regundorum, familiae herciscundae s. im Sachenrecht, Erbrecht — die Ansprüche (quasi ex **Amt** und **Vormundschaft** s. Familienrecht.

Das Delict der injuria erfordert: 1) **eine rechtswidrige Handlung,** (Real-, Verbal-, symbolische Injurie) gerichtet gegen den Körper, die Freiheit und Ehre der Person und ihrer Angehörigen, gegen das Vermögen. 2) eine rechtswidrige Handlung der **der animus injuriandi** zu Grunde liegt.	Die Civilklage aus der injuria ist die **actio injuriarum aestimatoria.** (Verhältniß zum R.Str.G.? — Verjährung?)
Das Delict des dolus erfordert: 1) eine absichtliche Handlung des Thäters, 2) einen eingetretenen Vermögensschaden, s. d. analogen Fälle unter **B.**	Die Klage aus d. dolus ist **die actio doli** (famosa — verjährend in 2 Jahren — Haftung der Erben des Thäters, — Dritter?) vgl. **B.**
Das Delict der cal. erfordert: 1) Annahme einer Vermögenszuwendung, 2) Zusicherung des Empfängers nach Maßgabe von **A.**	Die Klage des Bedrohten ist die **actio in factum calumniae** (vind. spirans — nach röm. Recht Strafklage (?), heut. Klage nach den Grundsätzen der condictiones sine causa).

A.	B.
Das Rechtsverhältniß, Begriff, Gegenstand, Geschichte.	**Modifikationen, Anwendungen des Begriffes.**

Die Ansprüche aus der Verletzung des Gebrauchsrechtes bez. der res publicae (ne quid in loco publico, in

Exhibitionsanspruch, actio ad exhibendum. Das Innehaben einer Sache verpflichtet gegenüber demjenigen, der einen Anspruch auf die Sache geltend machen will, zur Vorzeigung (Exhibition) [Begriff der Exhibition — der Anspruch — der Verpflichtete (fictus possessor?)]	**Arten der Exhibition.** 1) Exhibition von Urkunden i. A. 2) interd. de tabulis exhibendis. 3) actio (in factum) de edendo. 4) interd. populare de libero homine exhibendo. 5) interd. de liberis exhibendis, de uxore exhibenda.

Operis novi nuntiatio, interdictum quod vi aut clam, cautio damni infecti, aquae pluviae arcendae actio
Alimentationspflicht, Dotationspflicht, s. Familienrecht.

Das Familienrecht.

[Begriff des Familienrechts — im objectiven und subjectiven Sinne — F. R. im engeren Sinne — d. Stellung der Familienrechte im System der Rechte (actio praejudicialis?)].

Die Familienrechtsverhältnisse (im engeren und weiteren Sinne).

I. Die Ehe.

[**Begriff der Ehe:** Die Ehe ist die rechtliche Verbindung zweier Personen verschiedenen Geschlechts zu vollkommener dauernder Lebensgemeinschaft. — Die Ehe des römischen Rechtes: manus=Ehe, freie Ehe (matrimonia legitima, justae nuptiae) — Ehe des jus gentium (uxor injusta) — Ehe des kanon. Rechtes. — Ehe des heutigen Rechtes (Rchsgstz. v. 4. Mai 1870 und 6. Februar 1875). — Gegensatz von staatlicher und kirchlicher Ehe (matrimonium legitimum; ratum) — Gegensatz der Ehe zu anderen Geschlechtsverbindungen (concubinatus — contubernium — adulterium — stuprum).

A.	B.
Eheschließung, Eheauflösung (Eherecht im engern Sinne).	**Die persönlichen Folgen der Eheschließung, das eheliche Güterrecht.**
A. Die Eheschließung. [Lex Julia et Papia Poppoea von 4. und 9. p. Chr. a) **Das römische Recht.** 1) **Gemeinsame materielle Voraussetzungen: Ehefähigkeit** — **connubium** (lex Canuleja 309 d. St.) — **Abwesenheit gewisser Beziehungen der Personen** (Verwandtschaft	**A. Die persönlichen Folgen der Eheschließung.** [Recht auf eheliches Zusammenleben (malitiosa desertio) auf eheliche Treue (Ehebruch)) — Ausschluß der actiones famosae und Strafklagen (actio rerum amotarum) — beneficium competentiae — Versagung des Cautionsanspruches bez. der Restitution der dos an die Frau — Recht der Zeugnißverweigerung (C.P.O. §. 384, 595, 621, Str.P.O. §. 51). — Ueberordnung des Mannes (Gehorsam der Frau — domicilium necessarium der Ehefrau, C.P.O. §. 17. — mandatum praesumptum des Mannes — actio injuriarum des Mannes ex persona uxoris, R.Str.G. §. 195 — interd. de uxore exhibenda et ducenda)].

Recht

C. Begründung — Auflösung.

D. Rechtsschutz.

flumine publico fiat, de ripa munienda, ut in flumine publico navigare liceat s. Sachenrecht, res publicae).

C.

Die Exhibition ist begründet:

1) durch Innehaben der Sache auf Seiten des Beklagten (beweg̃l., unbeweg̃l.),

2) durch d. Anspruch auf Seiten des Klägers s. **A.**

D.

Die Klage auf Exhibition ist die actio (arbitraria) ad exhibendum (arbitrium de exhibendo).

s. oben im Sachenrecht.

A. Eheschließung, Eheauflösung (Eherecht im engern Sinne).

— Vormundschaft — Amt — lex Julia de adulteriis 736 d. St. — Ebenbürtigkeit (Lex Julia et Papia). — Gesetz Constantin's) — **consensus** der Ehegatten und ihrer Gewalthaber. [Lex Julia et Papia Poppoea].

2) **die formellen Voraussetzungen:**

Die manus-Ehe.

(unter Justinian verschwunden) sie entsteht:

1) durch confarreatio (Begründung der manus, —Tiberius).

Die manus wird begründet:

1) durch coemtio (mancipatio — coemtio fiduciaria),

2) usus (XII tab).

Die freie Ehe.

sie bedarf keiner Form (deductio in domum mariti).

b) **Das katholische Ehe-Recht.**

[bis zum Tridentinum — nach dem Tridentinum].

[c) das protestantische Eherecht und die partikuläre staatliche Gesetzgebung].

B. Die persönlichen Folgen der Eheschließung, das eheliche Güterrecht.

B. Das eheliche Güterrecht.

I. Das Rechtsverhältniß der dos. (Dotalrecht).

1) **Begriff der dos.** (Brautschatz, Heirathsgut etc.): d. ist eine Gabe von Seiten der Frau an den Mann mit dem Zweck durch ihren Vermögenswert zu dem ehelichen Aufwand beizutragen — die dos setzt freie Ehe im röm. R. voraus (das Verhältniß in der manus-Ehe). — Die Bestellung der d. kann Voraussetzung oder Bedingung der Ehe sein — Character der heut. Ausstattung?

2) **die Dotationsverbindlichkeit der Frau gegenüber** ist begründet durch Vertrag, Vermächtniß (dos voluntaria) und Gesetz (dos necessaria — die verpflichteten Personen? (lex Julia et Papia) Größe der dos? Klage auf Leistung?) — **dem Mann gegenüber** durch Vertrag, Vermächtniß und Gesetz (natürl. Verpflichtung der Frau). — Anspruch des Mannes ex jure cesso der Frau.

3) **Die Dosbestellung:** dos profecticia, adventicia — **Inhalt und Form der Dosbestellung** (dos datur, dicitur, promittitur; formloses Dotalversprechen? numeratio dotis? dos venditionis causa aestimata — dos taxationis causa aestimata — indirekte, direkte Bestellung — durch neg. inter vivos, mortis causa — legatum dotis constituendae? dos tacita) — **Verbindlichkeit aus der dos-Bestellung** (Haftung für Eviction, für nomen verum — culpa in concreto — Zeit der Erfüllung und mora des Bestellers — benef. competentiae? Klage auf Erfüllung des Versprechens (actio ex stipulatu, condictio ex lege).

4) **das Rechtsverhältniß während der Ehe: Rechte des Mannes** [Fruchtziehung — d. dos. ist im Vermögen des Mannes — Beschränkungen der Rechte des Mannes: lex Julia de fundo dotali und die Ausdehnung — Evictionsanspruch des Mannes (redotatio)] — **Rechte der Frau** [dos mulieris est (mulier dotata — befristeter Restitutionsanspruch) — Anspruch der Frau auf Restitution (Sequestration) der dos während der Ehe — die Frau gilt durante matrimonio

A.

Eheschließung, Eheauflösung (Eherecht im engern Sinne).

d) **Das Reichsrecht.**
(System der obligatorischen Civilehe).

1) **Die formellen Voraussetzungen der Eheschließung:**

α) Aufgebot,

β) Eheschließung vor einem persönlich zuständigen Standesbeamten (Form?),

γ) Ordnungsvorschriften (Eintragung in die Eheregister, Bescheinigung an die Eheleute).

δ) Analoge Vorschriften für die Eheschließung im Ausland.

2) **Die materiellen Voraussetzungen:**

α) Ehemündigkeit,

β) consensus der Ehegatten,

γ) consensus der Eltern und Vormünder,

δ) Abwesenheit gewisser Verhältnisse und Beziehungen,

αα) Verwandtschaft,

ββ) Doppelehe,

γγ) tempus lugendi,

δδ) Ehebruch,

εε) Vormundschaft,

ζζ) §. 38 des Ges. vom 6. Febr. 75.

ε) Dispensation (*α*, *δ*, *γγ*, *δδ*).

3) **Stellung des Gesetzes zum früheren Eherecht — Wirkung der vom Gesetz aufgestellten Ehehindernisse.**

B. Die Eheauflösung.

a) **Endigung der Ehe durch Tod** (Todeserklärung?)

b) **Endigung der Ehe durch Scheidung.**

1) **römisches Recht:**

Manus-Ehe.

Diffarreatio löst die confarreierte Ehe, die manus wird gelöst durch remancipatio und folgende manumissio.

freie Ehe.

Sie wird gelöst durch **Privatscheidung** (Lex Julia et Papia Poppoea),

α) divortium,

β) repudium.

[lex Julia de adulteriis: Form d. Trennung).

2) **Späteres Recht.**

[Obrigkeitliche (richterliche) Scheidung aus bestimmten gesetzl. Gründen.]

α) kathol. Eherecht (separatio quoad thorum et mensam — separatio temporaria),

β) protestant. Eherecht (separatio quoad vinculum — separatio temporaria).]

B.

Die persönlichen Folgen der Eheschließung, das eheliche Güterrecht.

als Eigentümerin des fundus dotalis bez. der Cautionspflicht — Ausschluß der ordentl. Ersitzung bez. d. Dotalsachen].

5) **Die Restitution der dos.**

α) der dos recepticia.

β) **der dos adventicia und profecticia** (nach Dotalgrundsätzen).

Auflösung der Ehe durch Tod des Mannes oder Scheidung.

αα) **älteres Recht:** actio rei uxoriae der uxor sui juris und (beschränkt) der Erben der Frau — actio rei uxoriae des pater familias der Frau adjuncta filiae personae; Recht des Vaters an der dos profecticia, adventicia? — Vorbehalt der dos prof. für die Frau bei neuer Ehe.

ββ) **Heut. Recht.** Frage: Löst die Verheirathung die väterliche Gewalt schlechthin auf?

Auflösung der Ehe durch Tod der Frau.

αα) **älteres Recht:** dos prof. fällt an den Geber, abzüglich von $1/5$ für jedes Kind aus der Ehe. — dos adv. behält der Mann.

ββ) **Just.-heut. Recht:** Anfall der d. p. an den Besteller (Voraussetzung — schließen die Kinder der Frau den Vater aus? Bulgarus, Martinus) — der dos adv. fällt an die Erben der Frau.

6) **Gegenstand der Restitution:** Das Dotalkapital (Conversion der dos während der Ehe? Leistung d. Interesse) — der Dotalzuwachs, vor und nach der Ehe gezogene Früchte (welche Früchte gehören dem Manne?)

7) **Zeit der Restitution** (älteres — Just. — heut. Recht — vorzeitige Restitution und ihre Wirkung).

8) **Die Klagen aus d. Dotalverhältniß:**

α) **persönliche Klagen** [älteres Recht: actio ex stipulatu oder rei uxoriae, actio de dote — Just. — heut. R.: actio ex stipulatu, oder actio ex stipulatu mit dem Character einer actio bonae fidei].

β) **dingliche Klagen** [aus dem privileg. Generalpfandrecht der Frau am Vermögen d. Mannes, geschichtl. Entwicklung — rei vindicatio der Frau bez. d. vorhandenen Dotalsachen (res quasi dotales) nach Auflösung der Ehe, während der Ehe s. oben Nr. 4.]

γ) **Beweis der Dosbestellung** [Beweis der Bestellung ev. der numeratio — querela non numeratae dotis — Fristen.]

δ) **Gegenansprüche** [**älteres Recht:** retentiones propter liberos, impensas, mores leviores und graviores, res donatas, res amotas — ed. de alterutro — condemnatio in id quod facere potest — judicium de moribus — stipulatio tribunicia. **Justin.** — **heut. Recht:** Anspruch wegen impensae necessariae (dotem ipso jure minuunt) — impensae utiles? voluptariae? — Früchten wird der zur Gewinnung gemachte Aufwand abgezogen — Anspruch auf Befreiung von Verbindlichkeiten nach Maßgabe d. Anspruchs auf impensae].

9) **Dotalverträge,** pacta dotalia.

II. **Das Rechtsverhältniß bez. der bona parapherna.**

[b. paraph. sind alle Güter der Frau außer der dos. — das Recht des Mannes von der Disposition der Frau abhängig (Verwaltungsrecht, Eigentumsrecht d. Mannes während der Ehe zum Zweck der Verwaltung — condictio sine causa, Haftung des Mannes für diligentia quam suis — gesetzlich General-Pfandrecht der Ehefrau am Vermögen des Mannes) — heutiger Begriff der bona paraphernalia — Gegensatz: bona recepticia d. Frau.]

Recht

A.

Eheschließung, Eheauflösung (Eherecht im engern Sinne).

[γ) die partikuläre Gesetzgebung,]

δ) **d. Reichs-Recht** normiert das Ehescheidungsrecht nur:

- αα) bezügl. der Kompetenz der bürgerl. Gerichte (§. 76),
- ββ) bezüglich der Wirkung der Ehescheidungsgründe; die separatio quoad thorum et mensam ist durch die s. quoad vinculum ersetzt (§. 77),

sonst gilt α. β. γ. bez. der Ehescheidungsgründe und ihrer Wirkung.

- γγ) CPO. §. 568—592. EG. §. 16, N. 5—8.

[c) **Annullation der Ehe** (vgl. b. 2, δ, γγ.)]

C. Das Verlöbniß (sponsalia de futuro).

[die formellen und materiellen Erfordernisse nach röm. (Latiner-) Recht — die Verbindlichkeit aus d. V. (röm. kathol. prot. Eherecht) — Anfechtung und Aufhebung d. V.]

B

Die persönlichen Folgen der Eheschließung, das eheliche Güterrecht.

III. Die donatio propter nuptias, Eheschenkung.

[die d. p. n. ist ein Vermögenswert, der von Seiten des Ehemannes in die Ehe gebracht wird zum Zweck der Versorgung der Frau nach dem Tod des Mannes. — Entstehung aus der donatio ante nuptias, sponsalicia largitas — andre Ansichten über das Wesen d. d. p. n. — Verhältniß zur dos — Rechtsverhältniß während der Ehe (d. d. p. n. ist im Eigentum des Mannes — Beschränkungen seines Verfügungsrechtes) — Rechtsverhältniß nach Auflösung (Verschuldung der Scheidung?) — heutige Geltung?]

IV. Schenkungen inter virum et uxorem.

[Sch. unter Ehegatten sind verboten — legislatorischer Grund des Verbotes — (lex Cincia, ret. propter res donatas) Voraussetzungen des Verbotes (eigentl., mittelbare und unmittelbare Schenkungen — positive Ausnahmen — Schenkungen während der Ehe (nicht mortis causa donatio) — Folge: Nichtigkeit — Convalescenz der Sch. — Beweis (praesumptio Muciana)].

V. Entwendungen unter Ehegatten (actio rerum amotarum).

[legislator. Grund (retentio propter res amotas) — Voraussetzung der Klage — Character der Klage in Bezug auf die Erben (Ersatz-, Delictsklage?) — Verhältniß zur cond. furtiva — heutige Anwendbarkeit].

VI. Folgen der Ehescheidung.

[α) **Strafen des schuldigen Teiles** (bei behinderter Ehe? — Uebergang der Forderung auf die Erben? — practische Geltung der Strafen),

β) **sonstige Folgen** (Vereitelung best. Erwerbs).]

VII. Folgen der Wiederverheirathung.

[poenae secundarum nuptiarum zu Gunsten der Kinder aus der früheren Ehe — das indicta viduitate Hinterlassene].

VIII. Folgen vorzeitiger Wiederverheirathung.

[die Folgen treffen die Wittwe, die das tempus lugendi (Dauer?) verletzt und die innerhalb der Trauerzeit ein uneheliches Kind gebiert — die Folgen — legislator. Gesichtspunkt? — heut. Geltung.]

IX. Andere Folgen der Eheschließung.

[Verpflichtung des Mannes zur Prästierung des ehelichen Aufwandes — zur Alimentation der Frau — subsidiäre Verpflichtung zum Tragen der Beerdigungskosten der Frau — Ordentliches gegenseitiges Erbrecht der Ehegatten].

C. Die Folgen der sponsalia auf das Vermögen.

[Conventionalstrafverspr. ist nach röm. Recht nicht verbindlich — Auflösung durch Dissens oder ohne Schuld der Verlobten (Rückgabe der donatio ante nuptias, d. arrha sponsalicia), Auflösung durch Tod des Bräutigams (Anspruch der Braut und ihrer Erben auf die Hälfte der donatio „interveniente osculo") — Auflösung durch Schuld (Verlust der arrha sponsalicia und der donatio ante nuptias und Restitution der largitas sponsalicia für den Schuldigen; Entschädigungsanspruch).]

II. Das rechtliche Verhältniß zwischen Eltern und Kindern.

A.	B.
Inhalt i. A., Begründung, Aufhebung.	Folgen und Rechtsschutz.

A. Das elterliche und Kindesrecht.

I. **Inhalt.** [Das wesentlich natürlich=sittliche Verhältniß der Ascendenten und Descendenten zu einander ist auch vom Recht in gewissen Beziehungen zur Anerkennung gebracht s. **B.**]

II. **Begründung.** [Durch eheliche Zeugung und Geburt, bez. der mütterlichen Ascendenten auch durch uneheliche Geburt, bez. der väterl. Ascendent. auch durch arrogatio und adoptio plena (vgl. unten), so lange dieses Verhältniß dauert].

III. **Aufhebung.** [Tod — Aufhebung der Wirkungen der arrogatio und adoptio plena].

B. Die väterliche Gewalt, patria potestas.

I. **Inhalt.** [Die väterl. Gewalt ist der Inbegriff der privaten Herrschaftsrechte des Vaters über das Kind — geschichtliche Entwicklung (älteres Recht: Aufhebung der Rechtssubjectivität des Kindes im Verhältniß zum Vater — Justinian; vgl. **B.**]

II. **Begründung.**

a) **durch Geburt** des in justo matrimonio gezeugten Kindes (causae probatio) — kanon. Recht: Kinder aus der Putativehe, wenn der Erzeuger das imped. dirim. nicht kannte(?)

b) **durch Legitimation der illegitimi** (Begriff — Voraussetzungen i. A.)

α) **Römisches Recht.** (Ursprüngliche Beschränkung — schließliche Ausdehnung der Legitimation im röm. Recht).

1) leg. per subsequens matrimonium (früheres Recht?).

2) leg. per rescriptum principis (leg. per testamentum? — Justinian's Bestimmung?).

3) leg. per oblationem curiae.

β) **Heut. Recht.** (Ausdehnung von 1. und 2. auf **alle** unehelichen Kinder durch das kanon. Recht).

c) **Durch Annahme an Kindesstatt, Adoption.** [**Begriff** — — **Arten** der Adoption (A. i. weiteren Sinne — im engeren Sinne — Arrogation) — **gemeinsame Erfordernisse** in der Person des adoptans (regelmäßig männliches Geschlecht, adoptio per feminam? — Fähigkeit zur Ehe — plena pubertas — Freiheit von der Gewalt, adoptio in locum nepotis ex certo, ex incerto filio?) — **gemeinsame Erfordernisse** in der Person des adoptatus (die legitimatio muß ausgeschl. sein — wiederholte adoptio durch dieselbe Person ist nicht statthaft) — actus legitimus — **besondere Erfordernisse der arrogatio** (causae cognitio — insbesondere bei d. arrog. impuberis, quarta divi Pii) — **Form** der adoptio, — der arrogatio (älteres Recht?) — der adoptio per feminam. — **Wirkung** nach röm. Recht (adoptio im eng. S.: adoptio plena, minus plena — arrogatio), nach heut. Recht (Arrogation und vollkommene Adoption — unvollkommene Adoption — adoptio per feminam).

A. Das elterliche und Kindesrecht.

I. **Folgen für die Person.** [Erziehungs= und Züchtigungsrecht der Eltern — die Kinder haben keinen Anspruch auf d. jurament. calumniae gegen d. Eltern, sie haben nur beschränkt die actio doli, keine actio famosa — die Eltern haben ein Zustimmungsrecht zur Ehe und zum Verlöbniß (Röm. Recht — Rchsgesz. v. 6. Februar 1875.)]

II. **Vermögensrechtl. Folgen.** [Alimentations=, Dotationspflicht, Noterbrecht, beneficium competentiae.]

III. **Rechtsschutz** [actio de liberis agnoscendis et alendis (de filiatione, actio de partu agnoscendo — Sctm. Plancianum und die weiteren Gesetze). — Anrufung der Obrigkeit gegen d. Kinder — Klage auf Herausgabe der Kinder gegen Dritte nach Analogie der vind. filii, interd. de liberis ducendis und de liberis exhibendis].

B. Die väterliche Gewalt.

I. **Folgen für die Person.** [**röm. Recht:** Unterwerfung des Kindes, der vom Sohne erzeugten ehel. Kinder und seiner uxor in manu unter den pater familias — jus vitae necisque gemildert z. (elterlichen) Züchtigungsrecht — Verkaufsrecht (mancipatio) später nur noch zum Schein erlaubt (Verkauf der sanguinolenti im Notfalle) — jus noxae dationis bis auf Justinian — Abforderungsrecht Dritten gegenüber s. III. — Recht der Zustimmung zur Ehe s. oben — Vormundsernennung, — Recht der datio in adoptionem s. **A.** — **heut. Recht**: Recht der datio in adoptionem, Vormundsernennung.]

II. **Folgen in vermögensrechtl. Beziehung** (Pupillarsubstitution s. unten).

a) **Der Grundsatz des alten Rechtes:** das Hauskind ist nicht Subject eignen Vermögens.

b) **Durchbrechung dieses Grundsatzes bis Justinian:**

1) peculium profecticium [d. i. aller Erwerb ex re patris — Rechtsverhältniß am p. prof. — Rückfall des pec. prof.]

2) pecul. castrense und quasi castrense [Geschichte — Umfang — Rechtsverhältnisse (bei Lebzeiten, — bei Tod des filius intestatus oder testatus).]

3) pecul. adventicium regulare, — irregulare [Geschichte (bona materna, materni generis, lucra nuptialia — Justinian) — Umfang — Rechtsverhältnisse (praemium emancipationis).]

4) Rechtsgeschäfte zw. Vater und Kind.

Recht

A.	B.
Inhalt i. A., Begründung, Aufhebung.	Folgen und Rechtsschutz.

III. **Aufhebung.**

1) **Ohne Willen des pater familias:**

a) **durch Tod des Gewalthabers** (capitis diminutio?).

b) **durch Tod des Kindes** (capitis diminutio?).

c) **durch Verwirkung** (Aussetzung des Kindes — Verkuppelung der Tochter — Incestuose Ehe).

d) **Würden des Hauskindes** (flamen Dialis, virgo Vestalis, **Bischof,** hohe weltliche Aemter).

e) **per separatam oeconomiam** des Sohnes resp. Verheirathung der Tochter, emancipatio germanica, saxonica, tacita),

2) **Mit Willen des pater familias (emancipatio** — Voraussetzungen, Recht auf Emanzipation?). — Form d. E. (älteres Recht — em. Anastasiana — em. Justinianea).

3) **Wirkung der Aufhebung.** [Aufhebung der aus der väterlichen Gewalt fließenden Rechte (ususfructus paternus?) — Stellung des Kindes als sui juris — Aufhebung der agnatio (bei vollkommener adoptio und röm. emancipatio — Verhältniß von manumissor (quasi patronus) und manumissus.]

c) **Heutiges Recht.**

III. **Rechtsschutz.** [vindicatio des Kindes durch den Vater, interdictum de liberis exhibendis, — ducendis (Einrede des Ehemannes in Bezug auf die verheirathete Haustochter, der Mutter auf Grund des Erziehungsrechts) — praejudicium über Existenz der patria potestas (heut entweder actio de patria potestate affirmativa oder negativa seu de statu patris familias).]

III. Das Vormundschaftsrecht.

A.

Begriff, Arten, Entstehung, Ende der Vormundschaft.

I. Begriff.

V. ist eine durch Rechtsvorschrift angeordnete, an bestimmte Personen von den Organen der Rechtsgemeinschaft als officium publicum übertragene und überwachte Fürsorge und Vertretung für solche Personen, die für sich selbst zu sorgen nicht im Stande sind. [Die Auffassung des älteren röm. Rechts: die Vormundschaft als privates Recht gewisser Personen, nicht munus publicum, legitima tutela, agnatorum — späteres röm. R. — RPO. v. 1548 und 1577. (Institut der Obervormundschaft ausgedehnt).]

II. Arten.

a) Römisches Recht.

Tutela (auctoritatis interpositio) vgl. oben persönl. Rechtsstellung.

1) **Tutela impuberum** (auctoritatis interpositio und rerum administratio notwendig vereinigt),

2) **Tutela mulierum** (auctoritatis interpositio — Beschränkungen derselben: durch Zwang zur Erteilung, fiduciaria coëmtio, XII tab., Lex Julia et Papia — Aufhebung durch lex Claudia.)

Cura (curatoris consensus — rerum administratio, cura personae) vgl. persönl. Rechtsstellung.

1) cura furiosi,
2) cura prodigi,
3) cura minorum,
4) cura debilium personarum,
5) cura in außerordentlichen Fällen (z. B. cura impuberis).

b) Heutiges Recht.

1) Einheitliche Altersvormundschaft [RPO. v. 1548 und 1577.] 2) V. wegen Geisteskrankheit (cura furiosi). 3) V. wegen Verschwendung (cura prodigi). 4) Cura debilium personarum.

III. Entstehung.

Voraussetzungen der Entstehung sind:

1) **Bedürfniß der V.** s. II, a. b.
2) **Berufung eines Vormundes** (Delation).

a) **Fähigkeit des Vormundes** (fähig ist in der Regel jede männliche Person, die nicht selbst eines Vormundes bedarf — Hauskind? Juden für Christen?)

α) **Absolute Unfähigkeit** [Frauen (?) — Bischöfe, Mönche (andre Geistliche?) — Soldaten (?) — R.Mil.Ges. vom 2. Mai 1874 — Minderjährige (?) — R.St.G.B. §. 34, 5.]

β) **Relative Unfähigkeit** (**excusatio necessaria**),

αα) in Bezug auf jede Vormundschaft (Wahnsinnige, Verschwender, Taube, Stumme ꝛc.),

ββ) in Bezug auf gewisse Vormundschaften (Gläubiger und Schuldner des Mündels, Feindschaft mit dem Vater des Mündels — Ausschluß durch Willen des Vaters oder der Mutter des Mündels ꝛc. ꝛc.)

b) **Form der Berufung.**

α) **Römisches Recht:**

αα) **tutela impuberum** [tutela testamentaria perfecta, imperfecta s. minus plena (confirmatio tutoris sine inquisitione, ex inquisitione — Ernennung von Seiten der Mutter — von Seiten eines Dritten — confirmatio ex jure Romano);]

tutela legitima agnatorum, gentilium, des parens manumissor, extraneus manumissor (tutor fiduciarus), des patronus und seiner Kinder, seit der nov. 118 der cognati;

tutela dativa [die kompetenten Behörden — tutor Atilianus — Julianus Titianus — consules, praetores tutelares, — tutoris nominatio — tutoris postulatio, petitio,]

ββ) **cura minorum** [datio — confirmatio der testamentarischen Ernennung (?)],

γγ) **cura furiosi** [cura legitima (XII. tab.) — oder dativa,]

δδ) **cura prodigi** [beschränkte cura legitima (XII. tab.) —

Recht

B.

Der Inhalt des vormundschaftlichen Verhältnisses.

I. Das Amt des Vormundes.

a) **in Beziehung auf die Person des Mündels** [Gewährung der Alimente (Festsetzung derselben?) aus dem Mündelvermögen — Ueberwachung der Erziehung — Sorge für furiosi und personae debiles nach den Verwandten — Consens zur Eheschließung s. Rchsgesetz v. 6. Februar 75.]

b) **in Beziehung auf das Vermögen des Mündels** [Verwaltung im Interesse des Mündels (Honorar?) — Herausgabe nach beendigter Vormundschaft unter Rechnungslegung — Haftung für culpa in concreto, Steigerung und Minderung (?) der Haftung — actio de rationibus distrahendis — Controle der Obervormundschaft, R.P.O. v. 1577: (jährliche Rechnungslegung — Zwangsgewalt)].

1) **Erhaltung und Vermehrung des Vermögens durch factische und rechtl. Maßregeln.** [Veräußerungen d. Verderben ausgesetzter Sachen — Einziehung schlechtstehender Forderungen — Zahlung von Schulden; Verwaltung des Mündelgutes — Anlage von Mündelgeldern (laxamentum temporis) — Realisierung angetragenen lukrativen Erwerbs (Erbschaft, Vermächtniß).]

2) **Das Veräußerungsrecht des Vormundes** [Geschichtl. Entwicklung — altes Civilrecht — oratio divi Severi — Ausdehnung durch Constantin — Justinian.]

α) Schlechthin nichtige Veräußerungen [Schenkungen (Ausnahme?) — onerose des Vorm. an sich selbst].

β) Schlechthin giltige Veräußerung geringfügiger und überflüssiger Sachen und v. Früchten.

γ) Giltige, wenn durch Dekret der Obervormundschaft bewilligte, Veräußerungen [das Dekret muß gehörig motiviert sein. — Die Anordnung des Zuwendenden und Genehmigung des Regenten ersetzen die Genehmigung durch Dekret — **Rechtsnachfolge:** Nichtigkeit (actio tutelae — rei vindicatio) — **Ausnahmen** (auth. sacram. puberum) — **Convalescenz].**

3) **Das Recht des Vormundes zum Zahlungsempfang** [vorjust. Recht — just. R. (Dekret der Obervormundschaft — Ausnahmsweise Befreiung des Schuldners trotz Mangels eines Dekretes).]

c) **Formale Thätigkeit des Vormundes** vgl. **A.** die formale rechtliche Thätigkeit des Vormundes in den Angelegenheiten des Mündels ist je nach den verschiedenen Arten der Vormundschaft entweder

1) Handeln für und im Namen des Mündels (röm. Recht?), oder

2) Mitwirkung bei eigner Handlung des Mündels (auctoritatis interpositio, curatoris consensus?) vgl. Handlungsfähigkeit.

d) **Mehrere Vormünder.**

1) **Uebertragung d. V. an mehrere ungeteilt,** so daß jedem die Vormundschaft und daher auch die Fürsorge in persönl. Richtung und die Verwaltung zusteht. [Widerspruchsrecht jedes einzelnen gegen jeden andern — subsidiäre Haftung jedes Mitvormundes aus den Fehlern des andern — benef. cedend. action., Regreß.]

2) **Teilung der Verwaltung und Fürsorge bei ungeteilter Vormundschaft** [Anordnung der Obervormundschaft (letztwillige Ernennung?) — tutor gerens — tutor honorarius — tutor notiae causae datus — benef. cedend. act., divisionis, Regreßrecht.]

3) **Teilung der Vormundschaft** nach

α) Geschäftszweigen, partes
β) lokalen Bezirken, regiones
{ jeder Vormund ist in seiner pars od. regio tutor gerens, bez. der andern t. honorarius — benef. cedend. act. — divisionis — Regreß }

4) **Scheinbar ähnliche Verhältnisse:**

α) tutor ad certas causas datus (Spezial-V. im Verh. zum ordentl. Vormund),

β) zweite Vormundschaft für bestimmte Güter des Mündels im Sprengel einer andern Obervormundschaftsbehörde.

e) **Die Obervormundschaft** [die römischen Beamten — die heutigen — **Kompetenz** (Bestellung des Vormundes — Ueberwachung — Anordnung der Alimentation und Erziehung — Teilung der Vormundschaft und Verwaltung — Zustimmung zu Veräußerungen und Zahlungsempfang von Seiten des Vorm. — Festsetzung eines ev. Honorars — Entgegennahme und Prüfung der jährlichen und der Schlußrechnung (Decharge) — **Haftung** (nach röm. Recht — heut. RPO. v. 1548 und 1577 — benef. excussionis, divisionis, cedend. action.).]

f) **Der Protutor** d. h. derjenige, der sich der Verwaltung des vormundschaftl. Vermögens wissend oder nichtwissend, daß er nicht Vormund ist, unterzieht [Haftung gegenüber dem Mündel regelmäßig gleich der des Vormundes — Dritten gegenüber ist der P. nicht Vertreter des Mündels].

A.

Begriff, Arten, Entstehung, Ende der Vormundschaft.

cura dativa — Confirmation der testamentarischen Ernennung (?)],

εε) **cura debilium personarum** [cura dativa].

β) **Heutiges Recht:**

αα) Einheitl. Altersvormundschaft [vgl. α, αα].

ββ) Cura furiosi [vgl, α, γγ],

γγ) In allen andern Fällen cura dativa.

3) **Uebernahme der Vormundschaft.**

α) **Pflicht zur Vormundschaft** [munus publicum — Stellung der Mutter und Großmutter, der Geistlichen excl. Bischöfe und Mönche — Beginn der Verpflichtung des Vormundes, RPO. v. 1548 und 1577 — tutorium, curatorium, confirmatio juris Germanici — Eidesleistung — Cautionsstellung — Inventarserrichtung].

β) **Exkusationsgründe.** [Frist zur Geltendmachung — causae cognitio der Obervormundschaft — die einzelnen praktischen und unpraktischen Exkusationsgründe — Verhältniß zur absolut. Unfähigkeit, bloßen Untauglichkeit.]

IV. Endigung.

1) **Wegfall des Bedürfnisses** z. B. der certa causa [venia aetatis — RCPO. §§. 616. 625.]
2) **Tod, capitis diminutio des Vormundes oder Mündels.**
3) **Dauernder Verlust der Fähigkeit zum Amte,**

α) vgl. III. 2, α.
β) Absetzung remotio des tutor suspectus (suspectum postulare, accusare — RStrGB. §. 266).

4) **Niederlegung der Vormundschaft** aus best. Gründen.
5) **Eintritt von Resolutivbedingung und Endtermin.**

Das Erbrecht.

A.

Die hereditas, Erbfolge.

I. Begriff.

Erbfolge, Erbrecht (**hereditas im subj. Sinne**, jus successionis) ist die unmittelbare Rechtsnachfolge in die vermögensrechtlichen Verhältnisse eines Verstorbenen als Gesammtnachfolge — successio in universum jus defuncti (?) — acquisitio per universitatem — hereditas damnosa — heres ex asse, heres pro parte (partes quotae nicht quantae) — die hereditas kein Veräußerungsgeschäft — Unterschied von der emtio u. sectio bonorum, Succession des fiscus in die bona vacantia, des Käufers der bona vacantia — Unterschied vom Vermächtniß und Erbschaftsvermächtniß. — **Erbrecht** als objectiver Rechtssatz — **Erbschaft,** Nachlaß (hereditas im obj. Sinne) — Erbrecht als jus succedendi — **Gegensatz von hereditas** (civiles Erbrecht im obj. und subj. Sinne — geschichtl. Entwicklung?) **zur bonorum possessio** (prätorisches Erbrecht im obj. und subj. Sinne — Begriff?):

a) **Entstehung der bonor. possessio** (die verschiedenen Ansichten).

b) **Verhältniß zum Civilrecht** (3 Stadien: adjuvandi und confirmandi, — supplendi, — corrigendi juris civilis gratia. — Unterschied in d. Voraussetzungen und Grundlagen, — im Erwerb, — in der Wirkung).

c) **Arten der bonor. p.** (b. p. contra tabulas — secund. tabulas — intestati; b. p. utilis — necessaria; b. p. sine effectu, sine re — cum effectu, cum re — partim cum effectu, cum re, partim sine effectu, sine re; decretalis, edictalis.)

[d) **bonor. poss.** im Sinne des provisorischen Erbschaftserwerbes.]

B.

Der Inhalt des vormundschaftlichen Verhältnisses.

II. Die Obligationen aus dem vormundschaftlichen Verhältniß.

a) **Zwischen Vormund und Mündel,** oblig. quasi ex contractu,

1) **Klage des Mündels gegen den Vormund** [actio tutelae directa im Falle der Tutel, negot. gestor. dir. (utilis curationis actio, utilis tutelae actio) im Falle der cura; vgl. I, b — Haftung der Erben d. V. aus seiner culpa lata (?) — Zeit der Anstellung der Klage — actio rationibus distrahendis nur gegen den Vormund. — Legalpfandrecht — Konkurs-privileg.]

2) **Klage des Vormundes gegen das Mündel** (actiones tutelae etc. contrariae auf Ersatz der Verwendungen — Abnahme von Verbindlichkeiten — ev. Honorar),

3) **Klage zwischen Mündel und Obervormundschaft** (actiones tutelae direct. — die directa ist subsidiär vgl. I, e.]

4) **Klage zwischen Mündel und Protutor** [actiones protutelae directae und contrariae.]

b) **Zwischen d. Mündel und dritten Personen,**

1) Bürgen,

2) affirmatores, postulatores (Haftung der postulierenden Mutter), nominatores (niedere Magistrate der Provinzialstädte — potioris nominatio?)

3) der Vater des Vormundes (actio de peculio, de in rem verso, quod jussu).

c) **Reihenfolge der Haftung der sub a und b genannten Personen** [tutor gerens — Bürgen affirm. postulat. — Mitvormünder (I. d, 1) Vormundschaftsbehörde (auch die niederen Municipalmagistrate als nominatores) — Mitvormünder (I, d. 2. 3).]

III. Inhalt der analogen cura bonorum, Güterpflege.

[C. b. ist die vom Staate angeordnete Fürsorge für ein Vermögen einer bestimmten Person oder für ein Vermögen als solches — **Fälle:** Vermögen d. absens — hereditas jacens — Confursmasse — rechtl. Behandlung der c. b. nach Analogie der Vormundschaft, aber: Auftrag des curator bonorum). — **Unterschiede** (d. Uebernahme ist nicht immer munus publicum (daher Aenderung der Haftung).]

II. Die Berufung, Delation.

Begriff: delata hereditas intelligitur, quam quis possit adeundo consequi (älteres R.?) — **Voraussetzungen der Berufung** [in der Person des Erblassers (Tod und Vermögensfähigkeit) — in der Person des Delaten, Berufenen (Existenz d. i. Conception zur Zeit der wirksamen Delation — Erbfähigkeit, Beschränkungen und Mangel derselben, — wann muß d. Erbf. vorhanden sein? — **Grund der Berufung** [letzter Wille des Testators, Testament — Gesetz (Intestaterbfolge) — Gesetz gegen den Willen des Testators (Noterben-recht) — Erbvertrag (röm. Recht?) — Verhältniß dieser Gründe (nemo pro parte testatus, pro parte intestatus decedere potest — semel heres semper heres — Wirkung des Erbvertrages?)] — **wirksamer Eintritt der Berufung** (unwirksame Berufung?) — **Verhältniß von Anfall und Erwerb** (älteres Recht? — Notwendigkeit der hereditatis aditio, b. possessionem agnoscere — repudiare, omittere, recusare hereditatem, b. possessionem) — **Erwerb ohne Delation** (usucapio, in jure cessio) — **hereditas jacens** (im Falle unwirksamer Berufung — im Falle wirksamer Berufung aber vor Erwerb — Wesen der her. jac.)

A. Die testamentarische Erbfolge.

Testament ist die letztwillige Verfügung über den Nachlaß, in welcher die Ernennung eines oder mehrerer Erben enthalten ist. [Unterschied vom Erbvertrag (letztwillige Verfügung).]

a) Entstehung des Testaments.

1) **Die testamentarische Rechtsfähigkeit, testamenti factio** im weiteren Sinne ist die Fähigkeit, als Testator, Erbe (Legatar, Vormund), Zeuge, familiae emtor, libripens im Testamentsverkehr fungieren zu können (Mangel des commercium — intestabilis) — spätere Strafbestimmungen).

2) **die testamentarische Handlungsfähigkeit,** testamenti factio im eng. Sinne (Fälle der Unfähigkeit: furiosus, prodigus, impubes, is qui incertus de statu suo est, surdus etc.)

3) **die testamentarische Verfügungsfähigkeit,** testamenti factio im eng. S. (Fälle der Verfügungsunfähigkeit: homines alieni juris — Latini Juniani — mulieres).

4) **Die Form des Testamentes.**

Privat-Testament.	**Oeffentliches Testament.**

α) Das alte Civilrecht.

[Grund der Testierfreiheit — XII tab.: uti legassit super pecunia tutelave suae rei, ita jus esto].

αα) **das alte Mancipationstestament,** per aes et libram [Anfang der Privattestamente — familiae emtor].

ββ) **das neue Mancipationstestament** [mancipatio familiae dicis gratia — nuncupatio — tabulae — Versiegelung der tabulae].

αα) **testamentum calatis comitiis** (Mitwirkung der pontifices — comitia calata).

ββ) **testament. in procinctu** (Mitwirkung der pontifices — Heer in Schlachtordnung).

γγ) **testam. per aes et libram.**

β) Das prätorische Recht.

[bonorum possessio secundum tabulas aus einem äußerlich den civilen Erfordernissen entsprechenden Testament (7. Siegel, heredis institutio) **prätor. Testament** (7 testes und heredis institutio — Wirkung: Ausschließung der prätor. Intestaterben, Ruption eines früheren prätor. Testamentes].

γ) Vereinigung.

[Rescript von Antonin. Pius — von Severus — Aufhebung der mancipatio familiae].

δ) Justinian. — heut. Recht.

αα) **Regelmäßige Form:**

1) **Mündliches Testament,** test. nuncupativum (test. nuncupativ. in scripturam redactum?)
2) **Schriftliches Testament** (testament. holographum, allographum),
3) **gemeinsame Requisite** [unitas actus — testes adhibiti (rogati), voluntarii, idonei (quaestio Domitiana, responsum Celsinum)].

ββ) **Abweichende Form,** erschwerende:

1) Testament des Blinden,
2) testament. analphabetae;

erleichternde:

1) test. militis (vor Justinian — Justinian — RO. v. 1512. — R.Milit.Gsz. v. 2. Mai 1874),
2) test. tempore pestis conditum,
3) test. ruri conditum,
4) test. parentum inter liberos (divisio par. inter liberos?),
5) test. ad pias causas.

αα) **testamentum judiciale:**

1) testam. apud acta conditum (Erklärung zu gerichtl. Protokoll),
2) testam. judici oblatum (Uebergabe der tabulae an das Gericht unter mündlicher Erklärung zu Protokoll).

ββ) **testament. principi oblatum.**

[*γγ)* Das kanon. Testament coram parocho et duobus testibus.]

b) Inhalt der Testamente.

1) **Möglicher Inhalt:** [Legat — Vormundsernennung — Bestimmung über Erziehung der Kinder, Begräbniß — röm. Recht: Freilassungen.]

2) **Notwendiger Inhalt:** heredis institutio, Erbeseinsetzung.

α) **Die Form der Erbeseinsetzungserklärung** [älteres Recht (hered. instit. caput et fundamentum totius testamenti, lingua latina, verbis imperativis, positus in conditione non est positus in dispositione) — Just.=heut. R. (verständliche — ächte Erklärung, Sctm. Libonianum v. 15 p. c. — Erklärung in beliebiger Form, falsa demonstratio non nocet., testam. mysticum, Ausschluß beschimpfender Bezeichnung.]

β) **Der Erbeinsetzungswille** [certum consilium debet esse testatoris — Bestimmung d. heres durch nackte Willkür des Dritten (röm. Recht — kanon. Recht). — Bestimmung der Wirksamkeit der hered. instit. durch nackte Willkür des Dritten — Bewußtsein von der test. factio activa beim Testator — disjunctive („oder") Ernennung mehrerer heredes? — **Einfluß der Motive des Willens (vis compulsiva,** die erzwungene Erbeseinsetzung und ihre Wirkung, die erzwungene Unterlassung der Erbeseinsetzung und ihre Wirkung — **error im Motiv,** falsa causa adjecta non nocet, error als bestimmendes Moment, falsa demonstratio non nocet — **Die rechtliche Verworfenheit der Motive** (captatorische Erbeseinsetzung — poenae nomine relicta nach älterem, nach Just. Recht — Einsetzung des Regenten litis causa).

Recht

γ) **Die Fähigkeit des Eingesetzten, testamenti factio passiva** — **Unfähigkeitsgründe** (test. milit.?): Erbunfähigkeit (servi?) — weibl. Geschlecht (lex Voconia v. 585 a. u. c. — Lex Julia et Papia), incertae personae [juristische Personen, Sctm. Apronianum, Einsetzung der „Armen," „Gefangenen," Städel'sches Testament — Personen, von denen der Testator keine bestimmte Vorstellung hatte, (fähig sind: posthumi, sui nach civ. R., legitimi, Aquiliani, Vellejani primi, Vellejani secundi, Salviani, s. Juliani), — alieni nach prätor. R.; nach Justinian] — das Erforderniß der test. fact. pass. muß vorhanden sein zur Zeit der Einsetzung, der Delation und von da bis zum Moment des Erwerbs.

δ) **Die Fähigkeit zum Erwerb, capacitas** — Gründe der Incapacität [älteres Recht (Lex Julia et Papia Poppoea — Scta. Persicianum, Claudianum, Calvisianum, Memmianum — Latini Juniani), Just. R. (unpraktische — praktische Fälle?)] Wirkung [älteres Recht — lex Julia caducaria, Justinian].

3) **Modifikationen der heredis institutio.**

α) **Einsetzung Mehrerer unter:**

αα) Bestimmung der Quoten und Erschöpfung des as,

ββ) Unterlassung der Bestimmung der Quoten [die Quoten sind dann gleiche (re et verbis conjuncti — re conjuncti — verbis conjuncti? — Einsetzung der Intestaterben als solche?)],

γγ) **Teilweiser** Bestimmung der Quoten ohne Erschöpfung des as und **teilweiser** Unterlassung [die ohne Quote eingesetzten teilen sich zu gleichen Quoten in d. Rest);

δδ) heredis institutio ex certa parte:

1) Bestimmung der Quoten **aller** Erben ohne Erschöpfung des as (nemo pro parte testatus, pro parte intestatus decedere potest — testam. militis?),

2) Bestimmung der Quoten **aller** Erben unter Ueberschreitung des as (rechtliche Behandlung — in alium assem venire).

εε) heredis instit. ex certa re (test. militis?).

β) **Nebenbestimmungen:**

αα) **Bedingung** [**aufschiebende:** provisorischer Erwerb (bon. poss. secundum tabulas) — cautio Muciana — curator hereditatis jacentis — Erfüllung der Bedingung (unverschuldete Unmöglichkeit der Bed. — Erfüllung kopulativ, alternativ beigefügter Bed. — weitere positive Bestimmungen) — unmögliche, unerlaubte Bed. — **auflösende** (semel heres, semper heres) — **perplexe Bed.**]

ββ) **Dies** [**d. ad quem** gleich der condicio resol., (**ex quo** Ausnahme des testamentum militis,)]

γγ) **Voraussetzung, modus** (condicio jurisjurandi).

γ) **Modifikationen der Erbeseinsetzung:**

1) **Die Substitutionen:**

αα) **die Vulgarsubstitution.** [Einsetzung eines Erben an Stelle eines andern zuvor Eingesetzten für den Fall, daß dieser nicht Erbe werden kann oder will oder den Erwerb rückgängig machen sollte — Nacherbe — Vorerbe (?) — Transmission geht vor Substitution — substitutus substituto censetur substitutus instituto — substitutus substituto instituto, substitutus huic quoque censetur qua instituto — Arten d. V. S. (reciproca, mutua — breviloqua, compendiosa) — Erfordernisse und Wirkung der Antretung].

ββ) **Pupillarsubstitution.** [Einsetzung eines Erben des unmündigen zur Zeit des Todes des Gewalthabers in seiner unmittelbaren patria potestas befindlichen Kindes (?) durch den Gewalthaber als Testator für den Fall, daß das Kind vor erreichter Pubertät stirbt — Erfordernisse der PS. (Recht der Mutter? — Einwirkung einer Arrogation nach Tod des Testators? Verkürzung der Frist — substitutio tacita, duplex; — Rescript von Marcus und Verus — s. p. est pars et sequela testamenti patris — Erwerb aus der P.S. (Legate? — Inkapacität d. P.) — Ungiltigkeit der P.S. — P.S. beim testam. militis — s. p. subitituto p. **non** censetur esse pup. substitutus instituto.]

γγ) **Quasipupillarsubstitution** [exemplaris, Justinianea. — Aelteres Recht: Einsetzung eines Erben des mündigen testierunfähigen Descendenten durch den Vater auf Grund eines rescript. principis. — **Justinian:** Einsetzung eines Erben des wahnsinnigen Descendenten durch den Ascendenten für den Fall, daß der wahnsinnige Descendent im Wahnsinn stirbt — Voraussetzungen.]

δδ) **Fideikommissarische Substitution.**

2) **Gemeinschaftliche und wechselseitige Test.** [(testament. simultaneum (unitas actus?) — test. reciprocum oder mutuum der Ehegatten (Verzicht auf das Widerrufsrecht — testam. correspectivum)].

c) Ungiltigkeit, Unwirksamkeit des Testaments.

α) **Ungiltigkeit von Anfang an: Nichtigkeit** [(testament. nullum, injustum, non jure factum, imperfectum), **Anfechtbarkeit** (Irrtum, Drohung), **Rescissibilität** (Noterbenrecht).

β) **Späteres Ungiltigwerden: test. irritum** (Verlust der test. fact. activa), **test. destitutum desertum** (die Einsetzungen werden nicht realisiert), **test. ruptum** (agnatio posthumi) — Widerruf (test. ruptum — clausula derogatoria — Form des Widerrufs (Ausnahmen für d. test. militis — test. posteriore rumpitur superius, codicillaris clausula, Ausnahmen: Intestatkodicill, testam. imperfect., test. militis)].

d) Eröffnung und Vollziehung der Testamente.

α) **Eröffnung** [**röm. Recht:** Lex Julia vicesimaria v. 6 p. C. (Rekognition der Siegel, recitatio, Einsicht Abschriftnahme) — Sctm. Silanianum — interdictum de tabulis exhibendis — **heut. Recht.**]

β) **Vollziehung** [**executor testamentarius** spezialis, generalis: Geschichte (Gesetz Leo's, deutsches Recht, kanon. Recht) — rechtl. Stellung (mandatum post mortem, — divisionis legatorum) — **executor testamenti legitimus** (kanon. Recht: Bischof in gew. Fällen), **dativus** (richterl. Ernennung) — **executor conventionalis, pacticius** specialis oder generalis (reines Mandat).

B. Die Erbverträge.

1) **Röm. Recht**: Giltig ist nur der Vertrag über die Erbschaft einer noch lebenden dritten Person mit dem bis zum Tode nicht widerrufenen Consens derselben (**Erbschaftsvertrag**) — ungiltig sind, weil contra bonos mores:

   a) **der Erbeins. Vertrag,**
   b) **jeder Vertrag, der die Freiheit testament. Verfügung beschränkt,**
   c) **der Erb=Verzicht.**

2) **Heut. Recht** (auf Grund des deutschen Rechtes: die Verträge unter 1, a. b. c. sind giltig):

   a) **Begriff** des Erbeinsetzungsvertrages (Theorie Hartmann's?) [Berufung durch E.=V. ist vertragsmäßige und deßhalb unwiderrufliche Einsetzung eines Erben — Erfordernisse der Erbeseinsetzung s. oben. — Verhältniß der Intestaterbfolge zum E.V. — Fähigkeit, sich im E.=V. einen Erben zu ernennen].

   b) **Form und Inhalt** des E.V. s. oben.

C. Die Intestaterbfolge.

(Zeitpunkt der gesetzlichen Delation).

a) Die ordentliche Erbfolge der Ehegatten.

[**Altes Civilrecht:** kein gesetzliches Erbrecht der Ehegatten als solcher (uxor in manu?) — **prätor. R.:** bonor. poss. ex edicto unde vir et uxor (IV. Klasse — bei Ehe ohne manus) — **Just. R.:** bonor. poss. ex edicto unde vir et uxor nach den 4 Klassen der nov. 118 (pro antiquo jure)].

b) Die ordentliche Erbfolge der Verwandten bis zur nov. 118.

Altes Civilrecht.

1) **hereditas d. civis Romanus ingenuus.**

α) die berufenen Personen:

αα) **sui.** [Begriff — necessarii heredes — successio der Enkel verstorbener parentes in stirpes, nicht in capita].

ββ) **agnati** [proximus agnatus — XII tab. — Lex Voconia (consanguinea) — gleich nahe agn. erben in capita].

γγ) **gentiles** [successio in capita?]

β) in legitimis hereditatibus successio (ordinum et graduum) non est.

2) **hereditas eines civis Romanus libertus** (vgl. 1, *β*) — Klassen (XII tab.):

α) sui d. libertus,

β) patronus, patrona, agnati patroni, soweit sie Descendenten sind (parens und extraneus manumissor, nicht die Kinder desselben),

γ) gentiles.

Prätorisches Recht.

1) **Bonorum possessio intestati civis Romani ingenui.**

α) die berufenen Personen:

αα) **liberi** (successio in stirpes — nova clausula Juliani — keine successio graduum — Emancipatenkollation).

ββ) **legitimi** [successio ordinum — graduum (?)].

γγ) **cognati** (bis zum 6. resp. 7. Grade — successio graduum).

δδ) **vir et uxor** s. o.

β) **Bonor. poss. quibus ex legibus.**

2) **Bonor. poss. intestati liberti,** Klassen:

α) **liberi** (b. p. partis dimidiae contra suos non naturales).

β) **legitimi** (edictum unde decem personae).

γ) **cognati** (cognatische Descendenz.

Späteres Civilr. bis z. nov. 118.

1) **hereditas des civis R. ingenuus.**

α) **Die Berufung des Descendenten.**

αα) Sctm. Orphitianum v. 178 p. C.

ββ) Gesetz v. Theod. I. u. Valent. II.

β) **Die Berufung der Ascendenten.**

αα) Sctm. Tertullianum unter Hadrian.

ββ) Gesetz von Constantin.

γγ) von Theod. II. und Valentin. III.

γ) **Die Berufung der Seitenverwandten.**

αα) Gesetz von Anastasius.

2) **hereditas des civis libertus.**

α) Lex Julia et Papia (bonor. possessio quibus ex legibus).

β) Sctm. Orphitianum.

3) **hereditas d. Latinus Junianus** (lex Junia Norbana v. 19, p. C. — Sctm. Largianum v. 42 p. C.)

4) **hered. d. dediticii ex lege Aelia Sentia.**

5) **D. usucapio pro herede** [Erfordernisse: 2 jähr. Besitz der Erbschaftssachen, kein titulus, keine bona fides — ursprüngliche und spätere Wirkung (Sctm. unter Hadrian — improba et lucrativa, crimen expilatae hereditatis)].

δ) familia patroni (Agenten).

ε) **patronus, patrona, item liberi et parentes patroni patronaeve.**

ζ) **vir et uxor.**

η) **cognati manumissoris** (6. resp. 7. Grad).

c) **Die novella 118 (543) und novella 127 (547).**

[Grundlage ist die kognatische Verwandtschaft — Adoptivverwandtschaft? — Uneheliche Verwandtschaft? (gegenseitiges Erbrecht für Mutter und Kind, mater illustris? incestuosi?).]

1) **Die hereditas des civis R. ingenuus.**
   α) Die berufenen Personen, 4 Klassen:
      αα) **Descendenten** aller Grade (modus succedendi in stirpes).
      ββ) **Ascendenten, vollbürtige Geschwister und Kinder verstorbener vollbürtiger Geschwister** [modus succedendi unter alleinerbenden Ascendenten (es entscheidet Gradesnähe, Teilung in lineas, in d. linea in capita) — unter alleinerbenden Geschwistern: Teilung in capita; bei Konkurrenz von Geschwistern und Kindern? — unter alleinerbenden Geschwisterkindern (Accursius, Azo, Reichstag zu Speyer v. 1529) — bei Konkurrenz von Ascendenten und Geschwistern oder Geschwisterkindern: Teilung in capita (nov. 118, nov. 127).]
      γγ) **Halbbürtige Geschwister und verstorbener halbbürtiger Geschwister Kinder** (modus succed. s. ββ).
      δδ) **Alle andern cognati** (nach Gradesnähe — gleich nahe gradus teilen in capita.)
      εε) **bonor. poss. unde vir et uxor** [s. oben].
   β) Mehrfache Verwandschaft (Fälle?) giebt mehrfachen Teil (?) — successio ordinum et graduum in allen 4 Klassen — Tritt successio ord. et grad. oder Accrescenz ein, wenn nur einige der Berufungen zum Erwerbe führen? —

2) **Die hereditas des civis R. libertus,**
   4 Klassen der Berufenen:
      α) leibliche Kinder schlechthin,
      β) Patron und Patronin,
      γ) deren leibliche Descendenz nach Gradesnähe schlechthin,
      δ) die Seitenverwandten des Patrons bis z. 5. Grad.
   [Kinder des libertus beerbt der patronus nur wenn sie keine Verwandten haben.]

3) **hereditas des parens und extraneus manumissor?**

d) **Die außerordentliche Erbfolge.**

[Aussonderung eines Teiles der Erbschaft, sowohl bei Intestat- als bei testamentarischer Erbfolge — Erbschaft oder gesetzliches Vermächtniß?]

1) **Quarta der armen Wittwe** [indotata mulier — die quarta steigt bis zu 100 Pfd. Gold — Anspruch neben erbenden Kindern des Erblassers — nov. 53, nov. 117.]

2) **Quarta divi Pii** s. Arrogation. [actio quasi Fariana — quasi Calvisiana].

3) **Erbrecht der Konkubine und Konkubinenkinder** gegen den Vater und des Vaters gegen die Kinder [Voraussetzungen? — Höhe des Anspruches? — heutige Ausdehnung auf alle unehelichen Kinder?].

D. Das Noterbenrecht.

Noterbenrecht des alten jus civile (formelles Noterbenrecht, Präteritionsrecht)

a) **Beschränkungen der Testierfreiheit** (XII tab: uti legastit etc.)
   1) durch den Satz: agnatione posthumi etc.

Prätorisches Noterbenrecht, bonorum possessio contra tabulas.

a) **Anspruch der liberi auf institutio oder exheredatio** [Begriff der liberi s. bonor. poss. unde liberi) — Form (männliche nominatim — weibliche inter

Das materielle Pflichtteilsrecht vor der nov. 115. (entwickelt in der Praxis des Centumviralgerichtes, d. spätere Gesetzgebung und Wissenschaft).

a) **Inhalt:** Anspruch auf Hinterlassung der portio legitima d. Pflichtteils oder

2) durch **Nichtgestattung der Präterition** eines vorhandenen suus vivus oder suus posthumus (entweder honor institutionis, oder nota exheredationis — **Institution** des filius und die Institutionsquote? — die Exheredation, **Enterbung** [Angabe eines Enterbungsgrundes (exhered. bona mente) — Form der exhered. (ausdrücklich) — filii sui et posthumi nominatim — filiae, nepotes, neptes, (uxor in manu), weibliche posthumi inter ceteros — unbedingte Enterbung (Ausnahme?) ab omni gradu].

b) **Wirkungen der Präterition,**

1) eines filius: totale Nichtigkeit von Anfang an (Sabinian.)

2) einer filia, eines nepos, einer neptis (uxor in manu): Akkrescenz filiis zum Kopfteil, extraneis zur Hälfte,

3) eines suus posthumus: Ruption des Testamentes (Erforderniß der Enterbung ist außer der Form s. a, 2 Bedenkung mit einem Legat).

c) **Ausnahme:** testam. milit. (aber: R. Mil. Gesetz vom 2. Mai 1874), — testam. des filius familias über d. pec. castrense, — Pupillartestament.

ceteros, Justinian: namentliche exher. aller liberi).]

b) **Wirkung der Präterition:**

α) **bonorum possessio contra tabulas** der präterierten oder non rite exheredierten liberi zusammen mit den instituierten liberis (commisso per alium edicto) — Verdrängung der instituierten extranei heredes durch Agnition der bon. poss. contra tab. durch die liberi — modus succedendi der liberi wie bei hereditas ab intestato (nova clausula — Bestimmung Marc Aurel's bez. der weibl. liberi).

β) **Testamentarische Verfügungen werden beseitigt, Ausnahmen:**

αα) giltige Enterbungen, Pupillarsubstitutionen, Rückvermächtniß der dos an Frau und Schwiegertochter.

ββ) Vermächtnisse und Erbeseinsetzungen zu Gunsten cognat. Ascendenten und Descendenten (conjunctae personae) in Höhe von 1 Kopfteil.

γγ) Für den civilen Noterben war die bon. poss. c. tab. in gewissen Fällen necessaria.

c) **Bonor. poss. contra tab. liberti (materielles Pflichtteilsrecht)** des patronus auf die Hälfte des Nachlasses, wenn dem Patron nichts oder weniger als die Hälfte hinterlassen war (**bon. p. partis dimidiae**) und wenn nicht im Testament leibliche Kinder präteriert oder eingesetzt waren (Lex Julia et Pap. P. — Sctm. Orphitianum—actio Faviana, Calvisiana).

gerechtfertigte Ausschließung (quasi non sauae mentis testator fuisset).

b) **Die pflichtteilsber. Personen:**

α) Descendenten und Ascendenten als solche.

β) Geschwister, consanguinei als solche (Agnation?) bei institutio einer persona turpis. [Adoptivverwandtschaft bei adoptio plena? nimus plena? — der Pflichtteilsber. muß nächster Intestaterbe sein (?)]

c) **Die Größe des Pflichtteils** [portio portionis ab intestato relictae — vor Justinian, nach Justinian — Berechnung (minus plene adoptatus, rite exheredatus numerum facit ad augendam partem facit ad minuendam legitimam — der Pflichtteil der Enkel?)]

d) **Hinterlassung des Pflichtteils** [durch Zuwendungen mortis causa — inter vivos? — cautela Socini].

e) **Gerechtfertigte Ausschließung** (Gründe? exhered. bona mente).

f) **Folgen des ungerechtfertigten Ausschlusses vom Pflichtteil.**

α) **actio (suppletoria, expletoria) ad supplendam legitimam) auf Ergänzung** gegen d. Instituierten — vererblich — der gewöhnlichen Verjährung unterworfen.

β) **querela inofficiosi testamenti** auf Umstoßung des Testaments und Herbeiführung der Intestaterbfolge gegen den Testamentserben — verjährt in 5 Jahren — geht auf die Erben des Klägers, wenn sie vom Erblasser vorbereitet war — Ausschluß durch Verzicht — sie ist subsidiär (formelles Noterbenrecht).

γ) **die analoge querela inofficiosae donationis und dotis.**

Die novella 115.

a) **Das Noterbrecht der Geschwister** ist durch nov. 115 nicht geändert (querela inofficiosi. — R.Str.G.B. §. 34?)

b) **Das Noterbrecht der Ascendenten und Descendenten**

1) es bleibt das frühere Pflichtteilsrecht,

α) wenn Ascendenten oder Descendenten eingesetzt sind, aber auf weniger als den Pflichtteil (actio suppletoria) und

β) wenn der Pflichtteil durch Vergabungen inter vivos verletzt ist (querela inoff. dotis und donat.)

2) **Das neue Recht der nov. 115.:**

α) **Inhalt:** Ascendenten und Descendenten haben einen gegenseitigen **Anspruch auf (nicht inhaltslose) Einsetzung** (Einsetzung auf weniger als den Pflichtteil? s. b, 1, α. — bedingte?) **oder aus gesetzlichen Gründen gerechtfertigte Enterbung** (formlos — Uebergehung gleich der Enterbung — in allen Fällen gesetzliche Begründung — exheredatio bona mente? — Beweis des Enterbungsgrundes? Aufhebung seiner Wirksamkeit? — Verkürzung im Pflichtteil unter Angabe eines gesetzl. Ausschließungsgrundes?)

β) **Wirkung:** Ungiltigkeit der Erbeseinsetzung und Intestaterbfolge, es bleiben: Vormundsernennung, Vermächtniß, Pupillarsubstitution — **Natur der Ungiltigkeit:** Inoffiziositätssystem (Bulgarus), gemischtes System (Bassianus), Nullitätssystem [Martinus — absolute, relative, (mit genereller, partieller Wirkung)].

γ) **Verhältniß der nov. 115 zum formellen Noterbenrecht** [Correktions= oder Additionalsystem — Derogations= oder Reformsystem].

E. Das sogenannte außerordentliche Noterbenrecht

[der armen Wittwe, des impubes arrogatus s. unter **C**, d.]

III. Erwerb (Ausschlagung) der Erbschaft und d. Rechtsverhältniß unter den Erben.

A. Definitiver Erwerb der Erbschaft auf Grund eigner Berufung.

[Das Recht aus der Delation ist ein höchst persönliches; s. aber C.]

Hereditas.

a) **Erwerb ipso jure** (ohne Wissen und Willen, gegen den Willen) der **heredes necessarii** u. d. **hered. sui et necessarii** im Moment der Delation nach Civilrecht (beneficium abstinendi des prätor. R.? — spatium deliberandi — Wirkung der Einmischung in die Erbschaft — sonstiger Verlust des benef. abstin. — Rücktritt von der Abstention.

b) **Erwerb durch Antretung** [hereditatis aditio (act. legitimus) – heres voluntarius — **Fähigkeit** der Geisteskranken, Bevormundeten, infantes, prodigi, Hauskinder — Stellvertretung?) — **Existenz und Kenntniß der Delation** — Einfluß von Drohung und Betrug — **die Antrittserklärung** (cretio — hereditatis aditio im eng. Sinne — pro herede gestio) **Frist** (letztwillig angeordnete Antretungsfrist, 100 dies cretionis — die Gläubiger (Substituten, Intestaterben, Legatare?) können durch den Richter vom Delaten eine Erklärung über Antretung verlangen (**spatium deliberandi,** Dauer? Inventarserrichtung?) Character des spatium deliberandi vor und nach Justinian). — Erklärungspflicht des eingeſ. Erben gegenüber den anfechtenden Noterben (6 Monat). — **Ausschlagung** (Notwendigkeit — Fähigkeit z. A. — Form — Frist).] — **Incapacität:** (Lex Julia et Papia Popp. — L. Junia Norbana).

Bonorum possessio.

a) **Erwerb der bonor. possessio** auf Bitte, Antrag des Delaten selbst (Ausnahmen? Stellvertretung in der Entscheidung?) bei einer Behörde (b. p. agnoscere, petere, admittere) — Erwerb, heredes voluntarii.

b) **Frist:** 100 dies utiles resp. ein annus utilis.

Heut. Recht.

s. i. A. hereditas (Einwirkung der väterlichen Gewalt? — der Altersvormundschaft?)

B. Provisorischer Erwerb der Erbschaft auf Grund eigner Berufung.

(missio in possessionem)

a) Provisorischer Erwerb des bedingt Eingesetzten,
b) auf Grund bescheinigten Erbrechtes (äußerlich fehlerfreien Testaments),
c) missio in possessionem ventris nomine,
d) missio in poss. ex Carboniano edicto,
e) Provisor. Erwerb des Vormundes für den Wahnsinnigen.

C. Erwerb durch einen Anderen als den Delaten.

(transmissio ex capite suitatis?)

a) **Durch den Erben des Delaten:**

1) transmissio Justinianea.
2) transmissio Theodosiana.
3) transmissio ex capite in integr. restitutionis.
[4) Uebergang des Anfechtungsrechtes des Pflichtteilsberechtigten auf d. Descendenten.]

b) **Durch andere Personen:**

1) transmissio ex capite infantiae,
2) transmissio ex jure patrio.
[3) (in jure) cessio hereditatis].

D. Gegenstand des Erwerbes.

[Gegenstand des Erwerbes ist stets die hereditas oder die hereditas zu einer pars quota].

Das Accrescenz-, Anwachsungsrecht. [Lex Julia et Papia — **Inhalt:** Jeder Teilerbe ist zur **hereditas** berufen, deshalb erhält er notwendig (Ausnahmen?) den frei werdenden Teil des Miterben. — Accrescenz setzt nicht Erwerb des A.-Berechtigten voraus — sie setzt definitiv unwirksame Delation voraus (Transmission, Substitution schließen d. A. aus). — Die Lasten der portio accrescens gehen über; nicht die Lasten der portio des A.-Berechtigten auf die portio accrescens — Voraussetzung d. A. ist Berufung zu demselben Ganzen (Intestaterbfolge? — testamentarische: re conjuncti — re et verbis conjuncti — verbis conjuncti) — A. b. test. militis (R.Mil.Gesetz v. 2. Mai 74.) — A. d. armen Wittwe, der unehelichen Kinder, des imp. arrog.]

E. Das Rechtsverhältniß der Erben.

[successio in universum jus defuncti — Nichtübergang gewisser Rechte (persönlich=dingliche — an die Person geknüpfte Obligationen Recht aus der Delation — privilegia personae — [Besitz]), — Vereinigung des Erblasser= und Erbenvermögens zu **einem** Vermögen (Confusion? — hereditatis petitio, arrogatio, in manum conventio, benef. separ. bonor.) — Der Erbe ist an d. Willen des Erlassers gebunden.]

a) Rechtsverh. zu den Gläubigern.

Princip: Unbedingte Haftung des Erben für die Schulden des Erblassers — test. milit. Ueberlegungsfrist, Vertrag mit den Gläubigern — Ausnahme:

1) **beneficium inventarii** [von Justinian — Inventarserrichtung (Form? Frist?) — R.C.O. §. 205. — Wirkung der J.=Errichtung (Manifestationseid) — Haftung in Höhe der Erbschaft, Confusion ausgeschlossen) — Verhältniß der befriedigten Gläubiger und Vermächtnißnehmer zu den nichtbefriedigten? — Verhältniß des b. inv. zum spatium deliberandi].

2) **benef. separationis bonorum** der Gläubiger des Erblassers und der Legatare auf Aussonderung der hereditas und getrennte Befriedigung aus ihr [Folge: Ausschluß vom Vermögen des Erben (Ausnahme?) — Ausschluß des b. sep.?].

b) Rechtsverh. zu den Miterben.

[communio incidens — nomina sunt ipso jure divisa.]

1) **actio familiae herciscundae** (bon. fidei) auf Teilung und Auseinandersetzung [Gegenstand? vgl. auch 2. — Haftung d. coheredes für dilig. quam suis — regelmäßig einmalige Anstellung — Incidenzstreit üb. d. Erbrecht (hereditat. petitio)].

2) **Die Collationspflicht.** [**Inhalt:** der Erbe der von Miterben seinen Teil verlangt, muß an gewissen Bestandteilen eignen Vermögens die Miterben teilnehmen lassen.

   α) **collatio bonorum d. emancipati** wenn sie mit sui heredes zur Erbschaft gelangen (Voraussetzung: ei confertur, cui aufertur — Gegenstand? — Form: Realkollation, Verbalkollation — Klage d. suus? — Einschränkungen — nov. 118. 115?).

   β) **collatio dotis** (adventiciae et profecticiae) der sua — legislat. Grund? — (Justin. Recht?).

   γ) **Descendentencollation** [Leo, Justinian — Inhalt: **Descendenten** sind **Descendenten** bei Beerbung eines Ascendenten zur Collation solcher Vermögensbestandteile verpflichtet, die sie von dem gemeinschaftl. Ascendenten bei dessen Lebzeiten erhalten haben — legislator. Grund? Voraussetzung? Gegenstand? Coll. der Enkel? unehelicher Kinder? — Zwang zur Collation?]

c) Schutz des Erbrechts.

1) **hereditatis petitio** (vindicatio hereditatis) zur definitiven Entscheidung über das Erbrecht.

   α) **Kläger:** ist der Erbe, Allein=, Teilerbe (her. pet. partiaria (!)), Civilerbe, prätor. Erbe (her. pet. possessoria), Universalfideikommissar (her. pet. fideicommissaria), Eripient, fiscus bez. der bona vacantia, Käufer vom fiscus (her. pet. utilis), soweit ihnen die hereditas ganz oder zum Teil vorenthalten wird.

   β) **Beklagter:** Besitzer von Erbschaftsgegenständen (possessor pro herede, pro possessore, nicht pro donato, pro emto etc.) — fictus possessor — translatio judicii.

   γ) **Petitum:** Herausgabe der Erbschaft (Umfang?) — Sctm. Iuventianum v. 129 p. C. (Unterschied zwischen der Haftung vor und nach insinuierter Ladung und der Haftung des bonae und malae fidei possessor).

   δ) **Verteidigung:** Retentionseinrede wegen Verwendungen (bon. und mal. fidei possessor?), aus Zahlungen an Erbschaftsgläubiger (bon. mal. f. poss.?), aus eignen Forderungen des possessor (bon., mal. fidei?) an den Erblasser.

   ε) **Beweis:** auf Seiten des Klägers Beweis des Erbrechts (Tod des Erblassers, Delation, Erwerb?) und Besitz beim Beklagten s. β. (Inventar).

2) **Die singulären Klagen des Erben gegen den Erbschaftsbesitzer** und andere Personen [exceptio quod praejudicium hereditati non fiat des Erbschaftsbesitzers, des dritten, der vom redlichen Erbschaftsbesitzer erworben hat, des Erbschaftsschuldners der während des Erbschaftsstreites auf Zahlung von einer der Parteien belangt wird (Ausnahmen?); **nicht** aber der Prozeßpartei, die von Legataren oder Erbschaftsgläubigern während Schwebe des Erbschaftsstreites belangt wird (aber Cautionsleistung der Legatare).]

3) **Interdictum quorum bonorum** nach röm. R. zur provisorischen Erlangung des Besitzes der körperlichen Erbschaftssachen im schleunigen Prozeßverfahren — andere Ansicht (Verhältniß zur hered. petit. possessoria) — heutige Bedeutung?

F. Rechtsverhältniß des fiscus bez. der bona vacantia.

[Aelteste Behandlung des bon. vacans — Lex Julia et Papia Popp. — Stellung des fiscus: heredit. pet. d. fiscus — Haftung für die Erbschaftsschulden (Legate?) bis zum Belange der activa, (?) — das Recht d. fiscus erlischt nach 4 Jahren und durch Veräußerung der hereditas — Vorrechte bestimmter Personen vor dem fiscus.]

G. Rechtsverhältniß des Erwerbers der veräußerten Erbschaft.

1) Der Erwerb vom Erben [Singularsuccession (Tradition, Cession, Schuldübernahme) — Rechtsverhältniß der Parteien zu einander? zu Dritten?]

2) **Der Erwerb vom fiscus** [Universalsuccession, s. F.]

H. Aufhebung des Erwerbes.

[dies ad quem, condicio resolutiva beim test. milit. — Rescission des Testamentes — benef. abstinendi — Restitution gegen den Erwerb oder Nichterwerb — Indignität, Exeption (s. **D.**)]

B.

Die Vermächtnisse.

[Vermächtniß ist letztwillige die Erbfolge (Universalsuccession) voraussetzende Zuwendung, welche weder Erbeseinsetzung noch Schenkung von Todes wegen ist — nur regelmäßig ist das V. eine Minderung d. hereditas (legat. debitum) — es liegt nicht notwendig dem Erben auf (Legatar etc.) — Singular-, Universalvermächtniß — nur regelmäßig hat es Vermögenswert (?) — nur regelmäßig schließt es Liberalität in sich.]

Unterschied des römischen Rechts.

1) **Legata** (XII. tab.)	2) **Fideicommissa**. (seit Anfg. der Kaiserzeit).
a) Errichtung in bestimmter Rechtsform [legat. per vindicationem — per damnationem — per praeceptionem (Prälegat) — sinendi modo] und verbis latinis imperativis — Sctm. Neronianum.	a) Errichtung ohne best. Form, nicht in lateinischer Sprache und nicht befehlend (Bitte, die auf die fides rechnet).
b) Onerierter ist nur der testament. Erbe oder das Legat ergreift d. hereditas selbst.	b) Onerierter ist jeder, der mittelbar oder unmittelbar durch den Tod etwas gewinnt — stets persönl. Auflage.
c) Errichtung im Testament selbst.	c) Testament, Codicillus (Form?)
d) der Honorierte muß test. fact. pass. besitzen.	d) bis Hadrian nicht erforderlich.
e) der Honorierte muß capax sein.	e) erst seit d. Sctm. Pegasianum erforderlich.
f) Lex Falcidia (Furia testamentaria, Voconia).	f) Ausdehnung durch d. Sctm. Pegasian. u. ein Rescript von Pius.
g) Klagbarkeit (s. a.)	g) seit August. extraordinaria cognitio — später volle Klagbarkeit.

3) **Ausgleichung.**

[Uebertragung des Rechtes der Legate auf fideic. (1, b, Abs. 2; d, e, f, g), — der Fideikommiss. auf Legate (2, a, b, c.), — Ausgleich unter Justinian 529 und 531.]

I. Die Singularvermächtnisse.

A. Die Errichtung der Vermächtnisse.

a) **Die Personen:**

1) **der Erblasser** [testamenti factio activa].

2) **der Honorierte** [Erbfähigkeit, testamenti factio passiva (Ausnahmen?) — Capazität — Collegatare (gemeinsame Bedenkung) — alternative Bedenkung — Prälegat (im weiteren, im engeren Sinne, ab herede legari non potest) — Substitution bei Legaten (fideikommissarische Substitution, vgl. Universalfideikommiß, — Familienfideikommiß, fideicommissum familiae relictum).

3) **der Onerierte** [Mittelbare oder unmittelbare Bereicherung vom Erblasser aus durch dessen Tod (Testaments- und Intestaterbe — fiscus bez. der bona vacantia — Legatar — mortis causa donat. — (condic. implend. causa dat.) — Erben dieser Personen — pater familias bei Erwerb in Folge der Bedenkung der der Gewalt unterworfenen Personen) — Umfang der Beschwerung — conjunctive, alternative, stillschweigende, ausdrückliche Beschwerung].

b) **Den Errichtungsakt**. [**Testament, Codicill** (cod. scripti — nuncupativi — Form? — qualificierte, priviligierte Formen? — öffentliche Codicille — cod. testamentarii, ab intestato — confirmati, non confirmati) clausula codicillaris (Wirkung?) — **Oralfideikommiß** (fideicommissum heredi praesenti injunctum — durch jede direkte Mitteilung oder **nur** mündliche?) — **die Willenserklärung** (s. Erbeseinsetzung im A. — condicio, dies, modus — legat. mysticum).

c) **Gegenstand**. [entweder nur obligatio des Onerierten zur Verschaffung des Gegenstandes (Uebertragung von Eigentum, dinglichem Recht, Vornahme einer Handlung ꝛc.) — oder zugleich direkte Gewährung des Gegenstandes (dingl. Recht — Schulderlaß) — Bestimmtheit des Gegenstandes — Verkehrsfähigkeit (res extra commercium) — Erwerbsfähigkeit des Bedachten — Interesse des Bedachten — **Einzelne Singularvermächtnisse:**

α) **Vermächt. körperl. Sachen** (species legata im Eigentum des Erblassers, des Onerierten, des Dritten — genus legatum in bestimmter und unbestimmter Quantität und Qualität — legatum optionis, electionis, Wahlvermächtniß — annuum legatum, Rentenvermächtniß — Alimentenvermächtniß (Besonderheiten?)

β) **Verm. d. jura in re aliena** (Uebertragung des dem Erblasser an der Sache eines Dritten zustehenden jus in re) — Erlaß eines dem Erblasser an der Sache des Honorierten zustehenden dingl. Rechtes — Bestellung eines jus in re an einer im Eigentum des Erblassers stehenden Sache.

γ) **Verm. v. Forderungen** (nomen legatum — liberatio legata — legatum debiti).

δ) **Verm. d. dos** (dos legata, legatum dotis constituendae — Verm. der Restitutionsforderung als nomen legatum und liberatio legata, der Restitutionsschuld als legatum debiti, dos praelegata s. relegata).

[ε) **Das Erbschaftsvermächtniß** s. **B.**, II.]

d) **Ungiltigkeit** [s. a. b. c. — regula Catoniana (Inhalt — Ausnahmen — Geltung im Just. Recht) — Gründe späterer Ungiltigkeit der Verm. vgl. a. b. c. — bes. **Wegfall des Onerierten** (an seine Stelle treten: Transmissar, Substitut, Miterbe, collegatarius re et verbis conjunctus bei Accrescenz einer portio (hereditatis oder legati) gravata, fiscus bez. des bon. vacans etc. — **ademtio, Widerruf** des Legates (translatio legati). — **Ungiltigwerden des Testamentes,** in oder neben welchem die Legate errichtet sind. (Ausnahmen?)

B. Erwerb, Rechtsverhältniß, Umfang.

a) **Der Erwerb: Dies legati cedens** (Moment des Todes des Erblassers in der Regel — Bedeutung des dies ced.). — **Dies legat. veniens** (regelmäßig der Moment des Erbschaftserwerbes — Bedeutung des dies ven.) — **Art des Erwerbes** (ipso jure — aber Befugniß der Ausschlagung) — **Folgen des Nichterwerbs** [Substitution — Accrescenzrecht (älteres Recht? lex Julia et Papia — Justinian: A. der re et verbis und der verbis conjuncti; Unterschied?) — Verbleiben beim Onerierten] — **Aufhebung des Erwerbes** [condicio exist.; dies — Ereption].

b) **Das Rechtsverhältniß.**

1) **Das obligatorische Verhältniß** (quasi ex contractu) **zwischen Honorierten und Onerierten.**

α) actio ex testamento, actio legati des Honorierten gegen den Onerierten auf Erfüllung [Haftung für Früchte — Verm. der Sachen eines Dritten — Haftung für culpa lata resp. levis und in concreto — gesetzl. Spezialpfandrecht — missio Antoniniana — bedingte, betagte, bestrittene Legate (cautio Muciana — cautio legatorum servandorum, Ausnahmen von der Cautionspflicht).]

β) Persönliche Ansprüche des Onerierten gegen den Honorierten [interdictum quod legatorum — Widerherstellung dingl. durch Confusion untergegangener R. des Onerierten die an der vermachten Sache bestanden — Ersatz von Verwendungen].

2) **Erwerb dingl. Rechte,** die vom Erblasser an ihm gehörigen Sachen eingeräumt sind. [Erwerb ipso jure am dies veniens — dingl. Klage — Schwebe bis zur Annahmeerklärung].

c) **Das Maß der Vermächtnisse** [XII tab. Einfluß der Unterlassung der Inventarserrichtung — Lex Furia testamentaria (571) — Lex Voconia (585) — **Lex Falcidia** (714). [Der Testator soll dem Erben ein Viertel des Nachlasses belassen (quarta Falcidia) — ursprüngliche Geltung und Ausdehnung der l. Falcidia. — Der Berechtigte (jeder Erbe für sich — Legatar?) — Rechtsfolge der Mehrvergebung (Zweifel über eine vorliegende Verletzung der quarta?) — Ausschluß des Rechtes auf die quarta — quarta und Pflichtteil vgl. 1, α — **Berechnung der quarta:**

1) Aufstellung der Bilanz des Nachlasses d. h.

α) Feststellung des Betrages der hereditas oder des betreffenden Erbteils (Todestag — Ausnahmen: Begräbnißkosten, Kosten der Uebernahme und Liquidation der hereditas, gewisse Vermächtnisse, Pflichtteil, bedingte, betagte Forderungen und Schulden — Forderungen und Schulden des Erblassers an den Erben?)

β) Feststellung der Vermächtnisse ꝛc. (Todestag — bedingte Verm.? — Ewige Renten? — persönlich=dingl. Rechte?)

γ) Feststellung der event. Beschwerung der quarta durch Abzug der Masse sub. β von den sub. α gefundenen activis. [Einrechnung gewissen Erwerbes des Erben in die quarta?)

2) Berechnung und Abzug bei Zusammentreffen verschiedener Erbteile:

α) System der **Trennung**. [Beerbung des Miterben].

β) System der **Zusammenrechnung**. [Institution (bedingte, unbedingte) auf mehrere Erbteile — Erbfolge zugleich als Instituierter und Substitut bez. der Institutionsverm. und der Verm. auf den Substitutionsfall, nicht aber bez. der Voreinsetzungsvermächtnisse].

γ) System der **Aushilfe.** [Accrescenzrecht — Legalerwerb des Vaters durch den Erwerb des Kindes].

δ) Berechnung bei der **Pupillarsubstitution** (Institutionsverm. — Verm. auf den Substitutionsfall — Voreinsetzungsvermächtnisse d. h. d. dem Pupillen auferlegten Verm.)

II. Das Universalvermächtniß.

[legatum hereditatis (lex Voconia, lex Falcidia — partitio legata, Stellung des heres partiarius zum heres ex asse, stipulationes partis et pro parte). — fideicommissum hereditatis (Stellung des fideicommissarius zum heres fiduciarius, stipulationes partis et pro parte, quasi emtae venditae hereditatis — **Sctm. Trebellianum** (62 p. C. — heres fideicommissarius, actiones utiles für und gegen ihn) — **Sctm. Pegasianum** (75. p. C. — Zwang des fideicomm. gegen den fiduc. zur Antretung der überschuldeten Erbschaft). — **Justinian**.]

1) **Begriff und Errichtung** s. oben **B**. [U.V. der Ascendenten an die Descendenten?]

2) **Erwerb** s. oben **B**. I. [Zwang d. fiduc. zum Antritt d. fideicomm. (spatium deliberandi, bedingte Einsetzung des fiduciarius — bedingte Bedenkung des fideicomm.) — Tod des fiduc. vor Antritt. — **Verhältniß von fiduc. und fideicomm.**:

   α) **bis zur Restitution** [der fid. ist Erbe — Wirkung der Restitutionspflicht auf das Verwaltungs- und Veräußerungsrecht des fiduc., der Ersatz-Anspruch wegen Verwendungen 2c.]

   β) **die Restitution** [Form? — Umfang der Restitution (quarta Trebellianica).]

   γ) **Nach der Restitution** [der fiduc. ist nur nomineller Erbe, wirklicher Erbe ist der fideicomm. — actiones utiles für und gegen den fideicomm. — Behandlung gleichzeitiger Singularvermächtnisse des fiduc. und fideicomm. — Folgen des erzwungenen Antrittes durch den fiduc.]

C.

Die Ereption des letztwilligen Erwerbes.

[Begriff: Unterschied der Ereption wegen Indignität von der Incapacität und Ungiltigkeit letztwilliger Verfügungen — die Gründe der Indignität (Vergehen gegen die Person des Erblassers — gegen den letzten Willen — gegen gesetzl. Vorschrift — der Wille des Erblassers hat sich vom Bedachten abgewendet). — Wirkung (der Bedachte ist nur nominell Erbe ohne erbschaftl. Rechte — Nichtigkeit seiner Veräußerungen — Confusion zu seinen Ungunsten. — Der Eripient (fiscus und andre Personen) ist Erbe.]

D.

Mortis causa donatio und — capio.

1) **Die mortis causa donatio** [Begriff. — Analogie und Unterschied vom Legat und **Vermächtnißvertrag** — Fähigkeit zur Errichtung, Bedenkung (vgl. Vermächtniß, soweit die Beschränkung resp. Unfähigkeit Strafe ist) und Erwerb — Form — Analogieen zum Vermächtniß? — Wirkungen ihrer Natur als Schenkung?]

2) **Die mortis causa capio** d. h. jeder Erwerb aus Veranlassung des Todes einer andern Person, der nicht auf direkte Zuwendung oder Hinterlassung seitens des Verstorbenen beruht. (bes. d. condicionis implendae causa datum.) — Analogie zum Vermächtniß?

Berichtigungen, Ergänzungen.

p. 12. unter I. Handlungen, β, ββ. rubr. „Kraft der Ermächtigung zur Stellvertretung“ lies statt „sog. unvollkommene, indirekte, unmittelbare Stellvertretung,“ jetzt: „sog. unvollkommene, indirekte, mittelbare Stellvertretung.“

p. 20. unter b, 1. β, Arten der Klagen lies statt „Actiones perpetua“ jetzt „Actiones perpetuae.“

p. 28. unter A, c, 2 lies statt „Körper des Menschen — Rechtsschutz“ jetzt „Körper des Menschen — wilde Thiere — Rechtsschutz“.

p. 31. unter rubr. C. ergänze:

B. Verlust.

[Erwerb bedingt Verlust für den bisherigen Eigentümer (Resolutivbedingung) — Verlust durch Untergang der Sache (res extra commercium) — Dereliction (Erfordernisse?) — an eingefangenen wilden Thieren? — nach röm. Recht: Gerathen in Feindesgewalt (vgl. A, II; b, 2.)]

p. 32. unter: Die Servituten, rubr. B. 4, lies statt „e) die irregulären Personalservituten (in 3 Beziehungen)“ jetzt „e) die irregulären Personalservituten?“

p. 38. unter rubr. B, I, a, 4, lies statt „actio de pauperie, ex syndicatu“ jetzt „actio de pauperie.“

p. 40. unter rubr. A, c, lies statt „γ) Geschäfte zu Bürgschaftszwecken“ jetzt „4) Geschäfte zu Bürgschaftszwecken.“

p. 44. unter: Der Kauf, emtio — venditio, rubr. B, III, lies statt „— Genus — Specieskauf“ jetzt „— Genus- — Specieskauf.“

p. 48—p. 55. Die verschobenen Materien sind in folgende Reihenfolge zu setzen: Schiedsvertrag (p. 48, 49). — Ansprüche (quasi ex contractu) aus ungerechtfertigter Bereicherung (p. 50, 51). — Ansprüche (quasi ex contractu) aus nicht aufgetragener freiwilliger Geschäftsführung ꝛc. (p. 52, 53). Die Ansprüche (quasi ex contractu) aus einer Gemeinschaft ꝛc. (p. 52, 53). Exhibitionsanspruch (p. 54, 55). — Entwendung (p. 48, 49). — Raub (p. 50, 51). — Sachbeschädigung (p. 50, 51). — Beleidigung (p. 52, 53). — Arglist (p. 52, 53). — Ungerechter Prozeß (p. 52, 53). — Die Ansprüche aus der Verletzung des Gebrauchsrechtes ꝛc. (p. 54, 55). — operis novi nuntiatio etc, (p. 54, 55).

p. 48. unter: Entwendung, rub. A. lies statt „einer fremden beweglichen Sache“ jetzt „einer fremden und eignen beweglichen Sache.“

p. 49. unter: Entwendung, rub. D. 2. lies statt „Interesse haben gegen“ jetzt „Interesse haben, gegen.“

p. 51. unter: Sachbeschädigung, rubr. D, ad 1, ergänze: „lis infitiando crescit in duplum.“

p. 52. unter: Ansprüche (quasi ex contractu), rub. A. lies statt „für Ander negotiorum gestio“ jetzt „für Andere, negotiorum gestio.“

p. 52. unter: Arglist, dolus, rubr. B, ergänze: 6) actio ex syndicatu.“

Haeusler